Nobiliſſ. Ampliſſ. & Magnifici

Dn. HIER. TREUTLERI

A KROSCHWITZ, J.C. SA.æ CÆ.æ MA.tis

IN REGNO BOHEMIÆ QUONDAM CONSILIARII, ET FISCI REGII PER utramq; Luſatiam patroni meritiſſimi:

NEC NON

Dn. ANDREÆ SCHÖPSII J.U.D. EXIMII, REIP.

BUDISSINENSIS SYNDICI, ET BARONATUS BIBERSTEniani, tum temporis Cancellarij, Practici inſignis,

CONSILIORUM ſiue RESPONSORUM Volumen Secundum;

IN QVIBS COMPLVRES MATERIÆ, QVÆ IN controverſiam quotidie vocantur, non ſolùm ſecundùm commune, ſed etiam Saxonicum Jus accuratè & diligenter examinantur, enucleantur, diſcutiuntur atque deciduntur:

Collectum & Editum operâ ac ſtudio

JOANNIS BÜTNERI, BOLESL. J.U. LIC.



FRANCOFVRTI AD MOENVM,

Typis Wechelianis, Apud Danielem & Dauidem Aubrios, & Clementem Schleichium.

M DC XXV.

Digitized by Google

ELENCHVS

QUÆSTIONUM SEU ARGUMENTORUM

QUÆ HOC SECUNDO D. HIERONYMI TREUTLERI à Kroſchwitz; Nec non ANDREÆ SCHÖPPSI, J.CC. Conſiliorum ſive reſponſorum volumine continentur.

L I I I.

BENEFICIUM quod uni ex fratribus, ſive coheredibus competit, in individuis etiam alteri prodeſt: & reſtitutio in integrum minori conceſſa, etiam fratri ipſius majori omninò indulgenda & concedenda eſt.

L I V.

Hereditatem fratris abſentis, frater ejus, præſtitâ tamen cautione idoneâ & ſufficienti, jure retinet.

L V.

Hereditas fratris abſentis, fratri ejus omni jure interim defertur, ſi cautionem de rato præſtiterit.

L V I.

Hereditas nondum adita, ſive jus adeundi hereditatem, ad fratres heredis inſtituti, fratre teſtatoris excluſo tranſmittitur.

L V I I.

An jus ſepulturæ pertineat ad jus patronatus?

L I I X.

De jure funerandi quid ſit, cui, quando, & quibus ex cauſis competat: ubi ſimul plura de jure patronatus, judicio poſſeſſorio & petitorio proliæ deducuntur.

L I X.

De interpretatione privilegiorum, quando, quomodo, & à quo eum effectu illa fieri poſſit ac debeat: item, an Collaterales in feudis ſine præfinitione temporis, ſive in infinitum ſuccedant?

L X.

Fidejuſſor contra fidejuſſorem nullam habet actionem, ſi ante ſolutionem, vel in ipſa ſolutione actionum ceſſio petita & impetrata non ſit.

L X I.

An fidejuſſores agere poſſint contra heredes, inſtitutos in portione legitimâ, quæ ex bonis prædefunctæ uxoris debetur marito, per teſtamentum excluſo & præterito?

L X I I.

An legatum ſub conditione, SI NUPSERIT, relictum, ſtatim impleatur nuptijs ſecutis: vel tum demum, ſi quoque liberi ex illo matrimonio ſuperſint?

L X I I I.

Quando res pro feudali vel allodiali haberi debeat: & quantum pro dote, ſive legitimâ filiabus ex feudis debeatur?

L X I V.

In fideicommiſſis filij in locum patris ſuccedunt, quando tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur pater, ex cujus perſonâ filij venire intendunt, mortuus erat.

L X V.

De matrimonio abſque diſpenſatione, ſive conſenſu magiſtratus in tertio gradu lineæ collateralis inæqualis.

L X V I.

Num evictio in tranſactionibus quoque locum habeat?

L X V I I.

Utrum patruelis in ſucceſſione feudi paterni vel aviti patruelium liberos excludat; vel, an hi, non attentâ proximitate, & gradus prærogativâ, cum ipſo ſimul ſuccedere debeant?

L X I I X.

Quando ad agnatos feudum ſucceſſione devolvitur; quid de ædificio in feudo noviter extructo, impenſis, meliorationibus, & fructibus feudi extantibus, reditibus annuis, & rebus expeditorijs hæres obtinere debeat?

L X I X.

Num reditus annui, Pächt und Zinß/ pro re feudali, vel allodiali cenſeantur.

L X X.

Teſtamentum ad acta per procuratorem, ſive mandatarium delatum, an de jure ſubſiſtat?

L X X I.

An pecunia, ſive pretium ex feudo vendito adquiſitum ſit res feudalis, & ad feudi ſucceſſores pertineat?

L X X I I.

An donatio, ſive legatum, ſine conſenſu domini & agnatorum ſimultaneè inveſtitorum, in teſtamento fœminis relictum, ex feudo debeatur?

L X X I I I.

De matrimonio ſub conditione promiſſo, an eâ non eveniente, agi poſſit ad implementum?

L X X I V.

An molendinum ratione ſervitiorum, &, quod reperitur regiſtratum in libro ſive regiſtro aliorum bonorum feudalium, concurrente inſuper longi temporis præſcriptione ac poſſeſſione magis feodale, quàm allodiale eſſe præſumatur?

L X X V.

An, ſi uxori omnium bonorum uſusfructus à marito fuerit relictus liberis extantibus, iiſque heredibus inſtitutis, vidua non niſi alimenta conſequatur?

L X X V I.

An beneficium reſtitutionis in integrum, propter feudum paternum, juſſu magiſtratus in filij minorennitate, ob debita alienatum & venditum, minori competat; & an proximus agnatus, ſimultaneè inveſtitus propterea actione feudi revocatoriâ uti poſſit?

L X X V I I.

Ubi appellatio, ratione cauſſarum, ſive ad abbreviandas lites removetur, an & tunc ſupplicationis remedium cenſeatur prohibitum?

L X X I I X.

An emtor ad pretij reſidui ſolutionem, abſq; cautione ſive ſatiſdatione de præſtandâ evictione jure cogi poſſit?

L X X I X.

Mulier etiam vivo marito, ratione dotis & dotalitij fruitur jure prælationis & retentionis in bonis mariti contra ejus creditores, qui non expreſſam habent hypothecam anteriorem.

L X X X.

An ſcriptura, ſive apocha generalis ſufficiat ad probationem numeratæ dotis & paraphernalium?

L X X X I.

An debitum pupillare in concurſu creditorum omnibus alijs præferatur, ſi tutor, vel alius qui pro tutore ſe geſſit, ob urgens æs alienum bonis cedere cogatur?

LXXXII.

Num agnati ſimultaneè inveſtiti, & ſub certâ qualitate, ſive conditionaliter in defectum lineæ, ad ſucceſſionem vocati, teneantur petere inveſtituræ renovationem, ante conditionis eventum, ſive priuſquam feudum morte poſſeſſoris apertum ad eos devolvatur, & ipſi eius poſſeſſionem nacti ſint?

LXXXIII.

An iuramentum fidelitatis neceſſariò ab omnibus vaſallis, & ſemper præſtari debeat?

LXXXIV.

De ſervitiis, quæ Vaſalli præſtare tenentur; item, de iuriſdictione, ratione feudi competente; in cauſâ Generoſ. Comitis à Solmſ/wegen der mannſchafft in der Herrſchafft Wildenfels.

LXXXV.

An Princeps ex plenitudine poteſtatis alienare ſive donare poſſit venationes, & res ad præpoſituram pertinentes?

LXXXVI.

An quis cauſâ incognitâ arreſtari queat: & num iniuſtè captus & detentus damna atque ſumtus, durante arreſto erogatos, ſolvere teneatur? Item, utrum ex ſimplici verborum prolatione diffidatio colligi, ac ob illatam iniuriam, immeritò carcere detentus ad damna atque intereſſe criminaliter agere poſſit?

LXXXVII.

An certi iurati que advocati in iudicio aliquo conſtituendi; ita, ut præter eos nemo alius ſit admittendus? an iuramentum calumniæ in ſingulis actionibus ab advocatis & procuratoribus de novo ſemper præſtandum, item an certum pretium advocatis conſtituendum?

LXXXIIX.

An vi, & ratione privilegii feudum per teſtamentum, inveſtiturâ iudicialiter non confirmatum alienari, aut transferri queat; & quid ſit conſuetudo?

LXXXIX.

Quomodo hereditatis diviſio, marito ab inteſtato mortuo inter viduam, eiuſque prædefuncti mariti fratrem inſtituenda ſit; & quid vidua ex bonis conſequi debeat?

XC.

An vigore ſimultaneæ inveſtituræ contra tertium poſſeſſorem actioni feudi revocatoriæ locus ſit?

XCI.

An Vaſallus edere titulum ſuæ poſſeſſionis teneatur?

XCII.

An inſtrumentum illiquidæ & nondum recognitæ obligationis paratam executionem ſecum adferat; ut iudex idcirco immiſſionem bonorum decernere poſſit?

XCIII.

Appellatio ſive reviſio intra quod tempus ſit proſequenda?

XCIV.

In cauſâ homicidii, defenſio quod ſit licita, & cui vis permiſſa?

XCV.

Querelæ nullitatis, & in eventum appellationis libellus iuſtificatorius; in puncto ſolutionis delegatæ.

XCVI.

Specialis hypotheca num generali præiudicet?

XCVII.

Informatio de competentiâ iudicis; & quibus ex defectibus inventarium reddatur infirmum.

XCIIX.

De nullitate proceſſus contra perſonas & dicta teſtium; quodque ſequeſtratio bonorum à iudice, cauſâ incognitâ, liteq; nondum cum defuncto conteſtata, iniuſte fiat.

XCIX.

An mulier chirographum ſuaſu alterius obſignans, traditione rei venditæ non ſecuta, ſolvere teneatur?

C.

Quid mulier inter nobiles ex bonis mariti conſequatur; item, teſtamentum tempore peſtis conditum, quot teſtes requirat; & pacta gentilitia num de iure ſubſiſtant?

CI.

De conſuetudine, qua creditores tenentur pro rata ad evictionem.

CII.

An ſtupidus uxori ſuæ dotalitium conſtituere poſſit?

CIII.

Si percuſſus per intervallum deceſſerit, utrum ex illis vulneribus præſumatur mortuus; & quando vulnera pro lethalibus ſint habenda?

CIV.

Principalis quando non eſt ſolvendo, an creditor fideiuſſores ad ſolutionem adigere poſſit; & num heredes fideiuſſoris teneantur, ſi promiſſio non exprimat heredem?

CV.

Declinatoria fori exceptio, in competentiæ & præventionis, ſive litis pendentiæ; atq; rationes aliquot contra proceſſum Leg. diffamari.

CVI.

An maritus, quãdo pactum adeſt fraternum, de mobilibus quidquam uxori ſuæ conferre queat? item, quando regalia intelligantur conceſſa; an flumina publica ſint de regalibus? de iure piſcandi; de puncto non renovatæ inveſtituræ. atq; prætenſæ contumaciæ.

CVII.

An & quatenus venditori res vendita pro pretio nexa intelligatur?

CVIII.

Confirmatio quando aliquid novi tribuat nec ne?

CIX.

Aſſertioni principis ſoli quando ſtetur?

CX.

An bona & perſona idem ſignificent?

CXI.

An fœminæ, finito luctu ad ſecunda vota tranſeuntes, aliquam mereantur pœnam?

CXII.

Num prædium, iuſto decreto alienatum & venditum, revocetur?

CXIII.

Poſterior ceſſio verbalis, an priori reali præiudicet?

CXIV.

An nummorum, ſive monetæ bonitate extrinſeca, & valore mutato, ſecundum eam æſtimationem facienda ſit ſolutio, quæ fuit tempore contractus; vel ſecundum eam, quæ viget tunc, quando ſit ſolutio?

CXV.

An legitimati per ſubſequens matrimonium ſuccedant in feudis? & de ſucceſſione liberorum fratris & ſororum.

CXVI.

Num Imperatori conceſſum ſit ac liberum, illa bona, quorum alienatio in privilegiis antea datis, prohibita videtur, quocunque titulo, vel contractu in alios transferre?

CXVII.

De iure braxandi ſive coquendi & vendendi cereviſiam.

L X V I.

Conſilium in cauſſa feudali Brandeburgenſium, vornemlich pro Oeſterreichiſche Aſſiſtentz.

NOBI-

NOBILISS. AMPLISS. ET MAGNIF. DN. HIERONYMI TREUTLERI

â Kroſchwitz SA^{r.} CÆS^{r.} REGIÆQVE MAIES^{tis} IN REgno BOHEMIÆ Conſiliarij, & Fiſci Regii Per Vtramque Luſatiam Patroni; Atque adeo DN. ANDREÆ SCHÖPSI, I. V. D. Advocati olim in primariis tam Sileſiorum Ducatuum, quàm Marchionatus, Luſatiæ Synedrijs celeberrimi, Conſiliorum Voluminis II.

CONSILIVM LIII.

Thema.

Beneficium, quod uni ex fratribus, ſive coheredibus competit, in individuis, etiam alteri prodeſt: & reſtitutio in integrum minori conceſſa, fratri etiam ipſius maiori, omnino concedenda & indulgenda eſt.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Minor adverſus omiſſam vel repudiatam hereditatem reſtituitur.
3 Minori competit reſtitutio adverſus aditionem hereditatis.
4 Reſtitutio hæc etiam tutoribus minorum indulgenda eſt.
5 Reſtitutio minori beneficio ætatis conceſſa, maiori non prodeſt, nec ei communicatur, invito adverſario.
6 Minor alio cenſetur iure, quam minor.
7 Hereditas eſt nomen iuris, & quidem ius illud individuum per ſe rectè dicitur.
8 Nemo partim teſtatus, partim inteſtatus moritur.
9 Reſtituere verbum habet pleniſſimam ſignificationem.
10 Si fratres renuncient fideicommiſſo communi, & unus illorum eſt minor, tum eius reſtitutio prodeſt etiam reliquis.
11 Si duo ſint fratres, inveſtituram petere negligentes, & unus ſit maior, alter minor, ille ſimul huius reſtitutione fruitur.
12 Ius, ſive beneficium hypothecæ minoris, extenditur ad maiores ſuos conſortes.
13 Minore contra immiſtionem hereditatis in integrum reſtituto, fratres quoque maiorennes in integrum reſtituuntur.
14 In individuis beneficium uni competens, etiam alteri prodeſt.
15 Reſtitutio conceſſa minori, prodeſt quoque maiori in individuis.
16 Non privilegiatus, concurrens in re individuâ, cum privilegiato, gaudet privilegio privilegiati.
17 Adiuncti ratione admittitur, quod aliàs non permittitur.
18 Minore reſtituto adverſus aditam hereditatem, in tantum locum habet ius accreſcendi, ut etiam coheres admittatur, ſi modò velit.
19 Minori reſtitutio conceſſa non prodeſt maiori in individuis.
20 In quibuſvis individuis, & connexis, reſtitutio conceſſa minoribus, etiam maiorennibus conceditur.
21 In dividuis nemo gaudet beneficio alterius, quod per ſe ipſum habere nequit.
22 Sententia Appellat. Cæſareæ.
23 Sententia Iureconſultorum in Academia Witebergenſi.
24 Sententia Iureconſultorum in Academia Marpurgenſi.

Es fellet in facto folgender Fall vor ꝛc.

ES haben † meine Vorfahren/ noch bey Zeiten 1 der Hertzoge zu Glogaw/ vnd König zu Polen geſambte belehnung auffgerichtet/ die jhnen auch von damalß regirendem Hertzoge/ mit A. beſtettiget worden. Nachmalß iſt vns dem Geſchlechte von Rechē dieſe Begnadung mit B. geſchehē: auch diß Privilegium von vorgehenden Hertzogen/ allzeit in ſpecie confirmiret, biß ſich diß Fürſtenthumb Glogaw der Kayſerlichen Mayſtet/ vntergeben/ vnd demſelben/ newe general Privilegia, von jhrer Kayſerlichen Majeſtet gnädigſt gegeben worden/ darinnen/ vnter anderm verſehen/ das ein jeder/ mit dem ſeinen zuthun vnd zulaſſen frey vnd macht haben ſolle. Dieſe general Privilegia ſein von einem Herren zu dem andern beſtettiget/ vnd in derſelben Confirmation außdrücklich geſetzt worden/ daß auch einem jeden Landſaſſen ſeine Privilegia vnd Handveſten beſtettiget werden. Demnach ſich aber niemalß einiger Fall/ der dem beygefügten extract mit B. gemeß/ begeben/ daß etwa einer von Rechen verſtorbē were/ der nicht manliche Leibes-Lehns-Erbē hinter ſich verlaſſen/ So hat auch dieſes Privilegium nicht können in ſpecie exequiret, vnd auff den Fall gezogen werden.

Dieweil aber mein Vetter C. welcher ſtattliche Landgüter beſitzet/ vnd mit meinem Vatter ſeligen/ von zweyen Brüdern iſt/ in ſeinen jungen Jahren nicht geheuratet: das alſo nicht zuhoffen/ weil er albereit ein hohes alter erreichet/ daß er heurathen/ oder/ wann es auch gleich beſchehe/ Erben bekommen möge/ als hat er mit mir vnd meinen vnmündigen Brüdern/ D. vnd E. vor etlichen wenig Jahren/ eine geſambte Hand auffgerichtet. Weil wir aber nachmalß beyde vermeinet/ es bedörffte wegen gedachtes vnſers geſchlechts Privilegij dieſer Special verſchreibung nicht: Sonderlich/ daß vnſer güter/ Erb vnd eigen ſein; Alß haben wir dieſe geſambte Hand wie-

derſelb caſſirt, vnd auffgehabẽ: Dazu mich/meinstheils/
ſonderlich diß bewogen / das gedachter mein Vetter/
Schweſter Kinder hat/welche mir auch mit naher blut-
freundſchafft verwand/ auff das dieſelben auch auß ſei-
nen gütern mit etwas / der billigkeit nach/ alß die nahen
Blutsfreunde bedacht werden möchten. Es hat aber mein
Vetter C. bey dieſer caſſirung gemeldeter geſambter
Hand/ außdrücklich zugeſagt (wie dann ſolches mit noch
lebenden Zeugẽ zubeweiſen) daß er mich vnd meine Brü-
der / die ohn diß / vermög des offt erwehnten geſchlechts
Privilegij, die nechſten weren/ durch letzten willen / vor al-
len andern alſo bedencken wolte/ daß wir damit zufrieden
ſein/ vnd jhme/ alß einem trewen Vettern künfftig/ nach
ſeinem Tödlichen abgang/ zudancken haben ſollen. Vnd
weil mehr erwehnter mein Vetter/ itzo eine zeit daher / offt
mit einer Melancholia, vnd gefehrlichen Leibsſchwach-
heit beladen worden; Alß habe ich jhn Durch NN. erin-
nern laſſen/ daß er/ zu erhaltung deſto mehrer richtigkeit/
ſeiner zuſage nach eine ordnung / oder gewißheit machen
ſolte. Darauff er vermeldet/ das wenn jhm Gott nur auß
dē Siechbette verhelffe/ er ſolches thun wolte: Welchē ich
alſo getrawet. Itzo aber werde ich glaubwürdig berichtet/
daß er nicht allein durch einen ſcheinkauff/ ſeine Lehen/ ſo
er vber gedachte / in vnſer des geſchlechts / Privilegium
generale, gehörige Erbgüter/ beſitzet / vnd von newen er-
kaufft/ ſeiner Schweſter Tochtermanne/ vor dem Königl.
Ampt auffgelaſſen vnd alß ob jhme dieſelbe richtig bezahlt
weren / außgeſagt: ſondern auch noch weiter/ in willens
ſey/ wo es nicht albereit geſchehen / mich / vnd meinen vn-
mündigen Brudern E. weil der dritte D. immittelß mit
Tode verblichen/ gantz vnd gar/ durch einen letzten willen
von ſeiner verlaſſenſchafft außzuſchlieſſen / vnd alles al-
lein/ gedachtem/ ſeiner Schweſter Tochtermanne/ per te-
ſtamentum zuzueignen: Vnd zwar ſolches vnter dem
ſchein/ daß im Fürſtenthumb G. wie obgemeldet/ vermög
deß general Privilegij, ein jeder/ mit dem ſeinen zuthun/
vnd zulaſſen/ macht habe: ſo ſey auch ſonſt voluntas ho-
minis ambulatoria uſque ad mortem: vnd die gedachte
geſambte Hand caſſiret: darauff er auch ſolchen ſeinen
letzten willen dem Ampt vorzubringẽ/ vnd alda beſtettigen
zulaſſen/ geſonnẽ ſein ſolle: Deſſen er denn kein ander Vr-
ſach/ alß daß ich mit vngrund von ſeiner Schweſter Toch-
termanne/ bey jhme/ meinem Vettern / verunglimpfft/
vnd auff ſein vnd der ſeinigen vnnachleſſiges ſuggeriren,
vnd anhalten gemeldeter mein Vetter/ ſo ſonſt itzo kranck
vnd vnmütig/ gleichſam irre gemacht worden iſt. Nun
2 ordnen die rechte deutlich: quod † minor etiam adver-
ſus omiſſam, vel repudiatam hereditatem reſtituatur:
l. et ſi ſine. §. ſed quod Papinianus. pr ff. de minor. l. quod ſi minor.
24. §. Scævola ff. eod. l. aut Prætor. § ſi. ff. eod. l. 1. & l. 2. C. ſi ut o-
miſſ. heredit. l. pen. ibi: omiſerit. C. de reſtit. in integr. Sfort. Oddus.
tr. de reſtitut. in integr. p. 2. q. 63. art. 1. per tot tot. tit. C. ſi minor
ab her. ſe abſtin. l. 8. §. 6. C. de bon. qua liber l. ſi. C. ſi maj. fact. rat.
hab. alienat. l. ſi quis ſuus. 6. C. de repud. vel abſtin. heredit. l. ſi quis
ſuus. 6. de jur. deliber. l. nunquam ff. de collat. Nicol. Vigel. me-
3 *thod. jur. civil. p. 7. lib. 25. c. 4. cauſ. 19.* Quemadmodũ † & ad-
verſus aditionem hereditatis, minori in integrum reſti-
tutio competit: *§. extraneis. Inſtit. de heredit. qualit. & different.*
l. 1. & auth. ſi omnes. ibi gl. Cyn. Br. Bl. Caſtr. Fulgoſ. & Dd. com-
muniter. C. ſi minor ab her. ſe abſtin. Anton. Gomez. variar. reſo-
lut. lib. 2. cap. 13. n. 4. verſ. octavo infertur. Sfort. Odd. d. tract. de re-
ſtit. in integr. q. 62. n. 13. & ſeqq. Blarer ad l. diffamari. c. 2. n. 23.
verſ. & ut alia. C. de ingen. manumiſſ. Iohan. Maur. in tract. de
reſtit. in integr. c. 126. n. 3. Cald. in l. ſi Curatorem. ver. læſis. num.
50. C. de reſtit. in integr. Sed nec minus verum illud eſt:
4 quod † hæc reſtitutio non ſolum ipſis minoribus, ve-
rum etiam eorundem tutoribus petentibus, omninò in-
dulgenda ſit: *uti autore Iacobo de S. Georg. ſcriptum reliquit*
Sfort. Odd. tr. de reſtitut. in integr. qu. 62. nu. 20. Dieſes allein/
will etlicher maſſen zweiffelhafftig ſein / wenn meinem
Bruder E. ex capite minorennitatis, reſtitutio in inte-
grum ertheilet würde/ ob dadurch auch mir geholffen ſein
würde: ſintemal es primâ fronte, daß anſehen ſchemet zu-
haben/ alß ob mein jüngſter Bruder nur allein zu ſeinem
Antheil reſtituiret werden könte. Nam, † etſi communis 5
eademque cauſa ſit majoris & minoris, tamen reſtitu-
tio, quæ minori ætatis beneficio conceditur, majori nō
prodeſt, nec ei communicatur, invito adverſario: *l. 47. §.*
Curator. de minorib. l. 2. C. ſi unus ex plurib. appell. Certo † et- 6
iam illud conſtat, quod alio jure cenſeatur minor, alio
autem major: *Frider. Pruckman. vol. 1. conſ. 50. n. 471.* Die-
weil aber † hereditas nomen juris iſt: & quidem jus il- 7
lud per ſe individuum rectè dicitur. *arg. l. 1. §. 2. ſi pars he-*
redit. pet. l. 8. de rei vindic. l. hereditas 50. ff. de petit. heredit. l. nihil
eſt aliud. 24. l. hereditatis. 119. l. pecunia verbum. & utrobique Ioh.
Göd. de Verb. Signif. Hottoman. illuſtr. quæſt. 21. Vnd denn
contra principia juris lauffen wolte/ das † jemand partim 8
teſtatus partim inteſtatus ſterben ſolte: *l. jus noſtrum. ff. de*
reg. jur. Lancil. Polit. in tr. pupill. Subſtitut. num. 4. verſ. tertium.
Afflict. deciſ. 69. n. 9. Gomez. var. reſolut. lib. 1. c. 2. n. 8. & c. 10.
n. 8. & 11. Andr. Geil. Obſerv. c. 24. n. 13. lib. 2. Peccius. de teſtam.
conjug. lib. 1. c. 45. n. 10. So werde ich dißfalß / von rechts-
verſtendigen Leuten berichtet / daß ſolche reſtitution, die
gantze hæreditatem, in integrum erſetzen vnd alſo auch
mir zuſtatten kommen ſolle: Verbum † enim reſtituere 9
pleniſſimam habet ſignificationem: *l. videamus. §. item ſi*
indebitum. ff. de uſur. c. accedens extr. ut lit. non conteſt. Geil. ob-
ſervat. 75. n. 8. Inmaſſen ſolches auch die Rechtslehrer in
ſimillimis terminis, hin vnd wieder decidiren, thun:
als in dem caſu: ſi fratres † renuncient fideicommiſſo 10
communi, & unus illorum eſt minor, tunc enim ejus re-
ſtitutio prodeſt etiam cæteris: ut in ſpecie decidit *Sfort.*
Odd. de reſtit. in integr. part. 1. q. 46. artic. 5. n. 17. poſt Pariſ. conſ.
12. n. 73. & 74. vol. 2. conſer. Petr. Heig. lib. 2. quæſt. 19. per tot. E-
ben alſo/ decidiren ſie auch einen andern nicht vngleichen
Fall: Si † duo ſint fratres, qui inveſtituram petere de- 11
bebant, quorum unus ſit major, alter minor, & uterque
inveſtituram petere neglexerit, major, qui ex ſua perſo-
na, in integrum reſtitui non poterat, eo ipſo tamen,
quod frater ipſius minor reſtituitur, ipſe etiam ejuſdem
reſtitutione fruitur. *arg. l. ſi communem 10. ff. quem. ſervit. a-*
mit. Afflict. in c. Sancimus. quo tempore miles. num. 4. Sylvan. de
feud. recognit. p. 58. Vult. lib. 1. de Feud. c. 7. n. 66. verſ. atque hoc.
quod perpetuo notandum dicit Sfort. Oddus. d. p. 1. q. 46. art. 5. nu.
18. Sic † etiam jus, ſive beneficium hypothecæ, mino- 12
ris, extendi ad majores litis conſortes, docet *Afflict. deciſ.*
Neapol. 213. ubi vide. Vnd noch mehr, vnd neher/ in vnſern
terminis zureden/ ſetzen die rechtslehrer: Das/ † wann ſich 13
etliche Brüder mit einander/ einer Erbſchafft annehmen/
vnd/ einer vnter jhnen iſt minderjährig/ leſt ſich nachmalß
etwa in befundenem nachtheil, contra immixtionem he-
reditatis factam, in integrum reſtituiren: daß deſſelben
reſtitution, auch den andern majorennibus fratribus zu-
ſtatten komme, ut tradit deciſivè *Sfort. Odd. d. p. 1. q. 46. art.*
4. per tot. & art. 5. nu. 18. in fi. arg. d. l. ſi communem. ff. quemad.
ſervit. amit. l. loci corpus § ſi fundus. ff. ſi ſervit. vindic. Pariſ. conſ.
75. n. 55. & ſeqq. vol. 3. Vnd wird die ratio decidendi, ſo ad
ad caſum præſentem ſich per omnia, wol reimet/ ex na-
tura individui, & juris accreſcendi, hergenommen. Nā
† in individuis, beneficium, quod uni competit, etiam 14
alteri prodeſt *Afflict. deciſ. 213. n. 3.* dicens, ita per ſacrum
concilium fuiſſe deciſum. *Menoch. rem. recuper. poſſ. 15. n. 131.*
qui ejuſdem ſententiæ *Iaſ. Ruin. & alios* allegat. & † reſti- 15
tutio minori in individuis conceſſa, prodeſt etiam ma-
jori: *gl. in l. 1. verb. patrocinari. C. ſi in commun. ead. cauſ. & ibi*
Fulgoſ. Caſtr. & cæter. Angel. in l. ſi communem. in pr. ff. quemad.
ſervit. amit. Bald. in l. 3. §. ſed utrum. n. 3. ff. de minor. Quæ concluſio
communiter recipitur, ut teſtantur Maurit. de reſtitut. in integr. c.
185. cum ſeq. Villalob. in commun. opin. verb. reſtitutio num. 52. Et
† non privilegiatus, concurrens in re individua, cum 16
privilegiato gaudet privilegio privilegiati: *Borgnin. Ca-*
valcan. de uſufr. mul. relict. Section. 3. num. 27. poſt Innoc. in c. ad
audien-

audientiā. de reſcript. Boër. deciſ. 300. *Iaſ. in l. ſi mater n.* 10. *C. de inoff. teſtam. & in l. emancipati. C. de collat. & præter eos idem cumulatißimè confirmat Barb. conſil.* 36. *num.* 19. *verſ. & adduco. cum ſeqq. vol.* 2. ubi multa congerit ſcitu digna, & quæ ipſe dixit excedere vires humani ingenij. *Achil. Pedroch.*
17 *de interpr. & reſolut. contr. num.* 162. atque † juvatur ex eo, quod dici conſuevit, ratione adjuncti admittēdum eſſe, quod aliàs non permitteretur: *l.* 3. *§. plane l. non putavit. §. ſed etſi exheredatus de bon. poſſeſſ. contr. tabul. l. Ariſto. quæ res pign. oblig. non poſſ. l. & poſt. §.* 1. *ad l. Falcid. l. cum hereditate. de acquir. hered. l. his enim. de furt. Achil. Pedroch. conſ.* 40. *num.*
18 281. *&* 283. *vol.* 2. Vnde † etiam, reſtitutio minore, adverſus aditam hereditatem, in tantum locum habet jus accreſcendi, ut etiam coheres admittatur, ſi modo velit: *per text. in l. pen. ff. de acquir. heredit. ibique gl. & alÿ Dd. & gl. in l. ſi minor.* 61. *ff. eod. ibique Dd. Corn. conſ.* 61. *num.* 11. *vol.* 4. *Sfort. Odd. d. tract. de reſtit. in integr. part.* 2 *quæſt.* 62. *art.* 11 *per tot.* Dagegen nichts irret/ obangezogene Rechts regul: quod, etiamſi minori reſtitutio concedatur; illa tamen, majori non proſit, etiam in communi cauſâ. Ad-
19 ducta enim † regula in individuis, exceptionem patitur, &, ad ſola dividua pertinere cenſetur, ut notat *Accurſ. Salicetus: & poſt Fulgoſ. Caſtrenſ. & alios, Gabr. Mud. ad tit C. ſi una eademque cauſ. eamque communē eſſe teſtatur Mau-*
20 *ri. de reſtit. in integr. cap.* 185. *num.* 4. *in fin.* Et † hoc in quibusvis individuis & connexis procedere, ex juris veritate defendit idem *Maurit. c.* 85. *num.* 2. *& ſeqq. Sfort. Odd. d. p.* 1. *quæſt.* 44 *art* 4. *nu* 10 *& ſeqq accedit Menoch. rem. recuper. poſſeſſ.* 15. *nu.* 130. *& ſeqq. Caldas ad l.* 3. *verb. ſi adverſarÿ*
21 *dolo. num.* 25. *cum ſeqq. C. de in integr. reſtit. minor.* non † autem in dividuis, quia, in eis, non gaudet quis beneficio alterius, quod per ſe ipſum habere non poteſt: *d. l.* 1. *C ſi unum. ead. cauſ. & ibi Dd. communiter. Crot. conſil.* 344. *n.* 12. *&* 15. *lib.* 3. *Rimin. Sen. conſ.* 87. *num.* 23. *lib.* 1. *& eam probat, ac communem eſſe aſtruit Odd. d. quæſt.* 46. *art.* 3. *& oppoſitè firmat Hieronym. Magon. deciſ. Rot. Lucenſ.* 98. *num.* 17.
Dieweil dann in gegenwertigem facto, die letzte geſambte Hand nur von mir, allein caſſiret, vnd/ wenn es dergeſtalt mit/ vnd meinem jüngſten Bruder E. ſo erſt jhm zehen vnd ſechſten Jahr iſt/ zuſchaden gelangen ſolte/ deſſelben halben reſtitutionem in integrum würde bitten müſſen: Denn ich es ſonſten gegen ihme/ nicht würde zuverantworten haben: Item, weil auch durch das generale privilegium Provinciæ, nicht kan der ſpecial, alten/ aus dem eltern geſchlechts Privilegio herrührenden geſambtē Hand/ præjudiciret werden: cum generalia generaliter tantum præjudicent: vnd generi zwar/ per ſpeciem, nicht aber, vice verſa, ſpeciei antiquiori, per genus poſterius derogirt werden kan. Vnd aber in der alten geſambten Hand/ oder ſucceſſions Ordnung/ die das geſchlechts Privilegium einführet/ der Sexus fœmininus, ſo lange biß der Manliche Stam̃ auffhörē möchte/ gantz vnd gar außgeſchloſſen iſt: Welches dann/ in favorem maſculinitatis, & pro conſervatione familiæ von den löblichen Voreltern angeſehen/ auch nichts vngewönliches/ vnd bißher auch in zutragenden fällen/ allweg die Töchter mit gelde abgeſtattet: die Güter aber/ ob ſie wol erb vnd eigen/ bey dem Mannlichen Stam̃ blieben ſein. Alß wird dem allen nach gantz dinſtlich gebeten/ des Rechtens auff nachgeſetzte fragen / vnterſchiedlich vnd deutlich zuberichten. Erſtlich/ ob mein Vetter C. zuwider der auffgerichteten/ vnd von mir allein caſſirten newen geſambten Hand vnd denn vornemblich/ zuwider dem producirten geſchlechts Privilegio, ſeine Güter/ per teſtamentum, mir vnd meinem Bruder/ alß den nechſten Agnaten, entwenden/ vnd auff ſeiner Schweſter Tochter/ oder derſelben erben kräfftig bringen könne.

Zum andern/ da mir/ als ich doch nicht hoffen wil, weil die alte geſambte Hand/ vnd Succeſſions-Ordnung/ auß dem geſchlechts Privilegio verhanden/ die Caſſation, der newen geſambten Hand/ etwas ſchaden/ oder im wege ſtehen ſolte/ ob nicht auff den euſſerſten Fall entgegen reſtitutio in integrum billich erhalten/ vnd vigore derſelben/ daß vorhabende Teſtament/ hintertrieben werden Könne.

Zum dritten/ wenn es je dieſe wege erreichen / vnd zur reſtitution in integrum gelangen ſolte/ ob dieſelbe nicht/ aus obangezogenen Rechtsgründen / auch mir alß dem eltern Bruder/ zuſtatten komme: oder/ ob die gantze Erbſchafft meinem vnmündigen Bruder/ jure accreſcendi, allein zufallen würde: oder/ was ſonſt in einē vnd anderm rechtens ſein möge. Signatum Klitzſchdorff ꝛc. An. 1605.

N. N.

Vrthel. † 22

Rudolff ꝛc. Bekennen/ wo ſein. ꝛc. So were deß Conſulenten Vetter/ ſeine vnbewegliche güter/ durch Teſtament/ oder ander wege/ ſeiner Schweſter Kinder/ oder derſelben Erben/ zuwieder dem Geſchlechts Privilegio, vnd auffgerichter geſambter Hand/ zugeben / nicht befugt: Sondern ſolche würden auff ſeinen Todesfall den nechſten agnaten, alß Lehens-Erben / billich gefolget / von Rechts wegen. datum Prag den 21. Aprilis des 1605. Jahrs.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

Wittenbergiſch Vrthel. † 23

Vnſer freundlich dienſt zuvor ꝛc. Edler G. Ehr. guter freunde: auff ewren vns zugeſchicktē Bericht/ vnd angeheffte vnderſchiedliche Rechtsfragen/ ſampt denen beylagē A. vnd B. darüber jhr vnſere Rechtsbelerung gebettē habet/ erachten/ ſprechen vnd bekennen wir Dechant/ Senior vnd andere Doctores der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Wittenberg/ vnd anfangs auff die Erſte Frage im Rechten ergründet: haben ewre Vorfahren noch bey Zeitten der Hertzoge zu Glogaw vnd Könige zu Polen/ geſambte belehnung mit einander auffgerichtet / vnd dieſelbe jhnen in ſpecie von einem Hertzog zu dem andern confirmiren laſſen/ alß auch hernacher das Fürſtenthumb Glogaw/ der Kayſerl. Majeſtet: ſich vntergeben / vnd demſelben newe general Privilegia mitgetheilet worden/ darinnen vnter andern verſehen/ das ein jeder mit dem ſeinen zuthun vnd zulaſſen frey macht haben ſolle/ iſt in der Confirmation außdrücklich geſetzt/ daß auch einen jeden Landſaſſen ſeine Privilegien vnd Handfeſten beſtettiget ſein ſollen: Ob auch vor etlich wenig Jahren ewer Vetter C. V. A. zu P ſo mit ewrem Vatter ſeligen/ von zweyen Brüdern eine geſambte Hand auffgerichtet/ nach außweiſung der Beylage: Habt jhr doch endlich dieſelbe wiederumb gegen einander caſſirt vnd auffgehobē, in meinung/ es bedörffte/ wegen des oberwentes Geſchlechts Privilegij keiner Special verſehung/ weil darinn außdrücklich zubefinden / daß die güter nicht eher: an weiblich Geſchlechte kommen ſollen/ es were dann/ daß die von NN. Männlich Stammes / oder jhre nechſte nachkömbliche alle verſchieden/ vnd mit Tode verblichen / dergleichen Fall aber ſich noch zur zeit nicht begeben. Da nun es dieſem nach/ alſo bewand: So iſt obberürter ewer Vetter / welcher in ſeinen jungen Jahren nicht geheyratet/ vnd nunmehr ein hohes alter erreichet/ von denen Gütern/ darauff daß Geſchlecht von NN für dem erlangten Kayſerlichen general Privilegio die geſambte Hand gehabt / den agnaten zu nachtheil ſeiner Schweſter Tochtermanne / etwas zuverkauffen/ oder demſelben per teſtamentū zuvermachen nicht befugt/ vnd kan die von Euch angedeute Caſſatio der auffgerichten newen geſambten Hand / weil dieſelbe nur auff den Gärtner zu N gerichtet euch/ reſpectu der andern güter nicht præjudiciren, vor eins.

Auff die ander Frage ſprechen Wir Rechtens ſein / da jhr Euch gleich in gemeine auff allen gütern der geſambtē Hand begeben hettet/ dennoch vnd dieweil ewrē berichte nach/

bey Caſſirung derſelben/ ewer Vetter außdrücklich zugeſagt euch vnd ewre Brüder/ die ohne dieſes/ vermöge des Geſchlechts Privilegij, die Nechſten wehren/ durch letzten willen/ für allen andern alſo zubedencken/ daß ihr damit zufrieden ſein/ vnd jhme/ alß einem erewen Vettern künfftig nach ſeinem tödlichen Abgange zudancken haben ſoltet: So ſeid ihr dahero/ alß wann jhr liſtiger gefehrlicher weiſe zur Caſſation der geſambten Hand induciret worden/ auch für ewre Perſon reſtitutionem in integrum zu bitten wolberechtiget.

Auff die dritte vnd letzte Frage ſprechen wir vor Recht; weil zur Zeit berürter Caſſation ewer Bruder E. dazumal nur im 16. Jahr ſeines alters geweſen/ als wird derſelbe nicht vnbillich auch ex capite minorennitatis in integrũ reſtituiret, vnd habt Ihr/ auff allen Fall/ geſtalten Sachẽ nach/ des beneficij reſtitutionis neben jhme wol zugenieſſen; alles von Rechts wegen ꝛc. Vrkundlichen mit der Iuriſten facultet Inſigel verſigelt.

Dechant Senior, vnd andere Doctores der Iuriſten facultet, in der Vniverſitet Wittenberg.

24 ## Marpurgiſch Vrthel. †

Vnſer freundlich dienſt zuvor/ ꝛc. Alß jhr vns etliche Beylagen mit den Buchſtaben A.B.C.D. vnd E bezeichnet/ zugeſchickt/ vnd euch vber drey/ en/ ten daneben an vnß gethanen außführlichen Schreiben/ angehängte fragen/ deß Rechten zubelehren gebetten habe So haben wir demnach dieſelbige mit fleiß verleſen vnd erwogen/ berichten darauff/ vnd anfänglich auff die erſte Frage/ vor Recht/ könne berührte mit A. B. bezeichnete beylagen mit ihren rechten Originalien beſtercket werden/ ſo iſt daraus allenthalben ſo viel zubefinden/ daß ewer Vetter C. V. R. zu P. der auffgerichteten geſambten Hand (ob jhr gleich euch mit jhme C vor euch ſelbſten/ vnd an ſtadt ewer nimderjährigen Brüdern D. vnd E. dahin verglichen haben möchtet/ daß angedeüte geſambte Hand wiederumb caſſiret, vnd auffgehoben ſein ſolte) vnd ewres Geſchlechts der von NN. beſonders habenden Privilegio, zuwieder/ ſeine güter euch vnd ewrem Brüdern/ alß ſeinen Nechſtẽ Agnaten, durch ein Teſtament/ oder ſonſten in andere wege zuentwenden/ nicht befugt ſey/ vnd da er C. ein ſolches zuthun/ vnd ſonderlich auch/ ſolche güter/ auff ſeiner Schweſter Tochter/ oder derſelben Erben/ zuverwenden/ ſich anmaſſen würde/ wird daſſelbige billich nicht in acht genommen/ ſondern davor gehalten; Alß wann es niemalß vergangen were.

Da es aber je/ vnd auff die andere Frage zuantworten/ dahin geachtet werden ſolte/ daß beſagte caſſation der wirckung ſey/ daß die geſambte Hand dadurch auffgehoben worden, So köne bemelter ewer Vetter an ſeiner vorhabenden diſpoſition, ſo viel ewre Perſon anlanget/ nicht gehindert werden. Nichts da weniger aber/ wann ihr/ von ewrem Vetter hiebey/ vnter gutem Glauben hintergangen/ oder betrogen weret/ ſo hettet jhr dagegen reſtitutionẽ in integrum zuſuchen vnd könte die diſpoſition, auff erſtatteten gnugſamen beweißthumb durch ſolch Mittel hintertrieben werden.

Was dann die dritte/ vnd letzte Frage anlanget/ erachten wir dem Rechten gemeß/ vnd darin gegründet ſein/ daß ewer noch lebender Bruder/ ob gleich ewer Vetter bey dieſen Sachen nicht betrüglich gehandelt hette/ von deßwegen/ das die læſion vor Augen/ vnd er derozeit/ alß die Caſſation vorgangen/ fünff vnd zwantzig Jahr ſeines alters noch nicht erreichet in integrum zureſtituiren ſey/ vnd ihr/ ex perſona fratris, derſelben reſtitution, ebener maſſen zugenieſſen habt/ vnd wird demnach die Erbſchafft ewrem Bruder allein nicht, Sondern zugleich auch euch billich gefolget/ von Rechts wegen/ zu Vrkund haben wir vnſer Facultet Inſigel hierauff trucken laſſen/ welches Geſchehen iſt am 24. Januarij Anno 1606.

Decanus, vnd andere Doctores der Iuriſten Facultet in der Vniverſitet Marpurgk.

CONSILIVM LIV.

Thema.

Hereditatem fratris abſentis, frater eius, præſtitâ tamen cautione idonea & ſufficienti, iure retinet.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Viventis nulla eſt hereditas.
3 Homo centum annos vivere præſumitur.
4 Qui aſſerit hominem vitâ defunctum, & rem non amplius ſtare, probare debet.
5 Exempla recenſentur aliquot captivorum, qui poſt viginti & plures annos ſuæ captivitatis, domum tandem reverſi ſunt.
6 Error & ignorantia facti alicui probabilem & iuſtam habet excuſationem.
7 Pacta, interveniente errore, ſervanda non ſunt.
8 Error non habet conſenſum: quia conſenſui plane eſt contrarius.
9 Error eſt iniuſta perſuaſio & opinio falſa, qua aliud pro alio putatur.
10 Error, ſive perſuaſio vana, nullum parit veritati præiudicium.
11 Quando ſpecialis præſumtio, à lege approbata repugnat præſumtioni hominis, legis præſumtio validior eſt.
12 Heres probare volens mortem defuncti, non ſufficienter probat, ſi eum morti vicinum fuiſſe dicat.
13 Vnico teſte affirmante, ſe mortuum vidiſſe, mors nondum probatur.
14 Non in ore unius ſed duorum vel trium, conſiſtit veritas.
15 Nemo plus iuris in alium transfert, quam ipſe habet.
16 Cedi nequit id, quod non eſt.
17 Condictio indebiti competit, ſi ex cauſa quaſi facta, quæ facta non eſt, aliquid ſolutum ſit.
18 Condictio datur propter legitimas uſuras.
19 Cui actio datur, illi multo magis exceptio competit.
20 Sententia.

Es hat † verwichener Zeit/ vngefehrlichen zehen 1
Jahr verlauffen/ A. ſich in ordentlicher Krieges-beſtallung vnd dienſt auß Schleſien/ in Franckreich begeben: Alda er ſich dann/ alß einem ehrliebenden von Adel zemet/ vnd gebühret/ ehrlich vnd wol/ jederzeit verhalten; deſſen auch von jedermenniglich/ ſo jhn gekennet/ ein gutes zeugnüß/ Lob vnd Ruhm erlanget/ vnd bekommen. Demnach es ſich aber einmahl begebenlicher weiſe zugetragen/ daß der feind einen einfall in daß Quartir darinnen A. gelegen/ gethan vnd in der eile/ alles was er angetroffen/ nieder geſchoſſen/ vnd geſtochen/ etlich aber/ ſo er mit ſich hinweg bringen können/ gefangen genohmen vnd davon geführet/ iſt in ſolchem Tumult/ auffläuff vnd alarma A hinweg kommen/ vnd verloren worden/ daß noch auff dieſe ſtunde Niemand wiſſen kan oder mag/ wo er geblieben vnd hinkommen ſey. Ja es haben jhn ſeine gute freunde/ vnd bekandten/ Purſch vnd Rotgeſellẽ/ zwar mit allẽ fleiß/ vnter den verwundeten/ vnd ermordeten nach des Feindes abzug geſucht/ vnd bey andern im Läger nachgeforſchet/ aber davon/ nicht das geringſte ſehen oder erfahren können.

Dieweil er aber eine Tochter hinter ſich verlaſſen B. ſo bey abreiſen des Vatters/ ohngefehr im zehenden Jahr jhres alters geweſen/ hat daß Kayſerliche Ampt der Fürſtenthümer NN. ſobald das geſchrey kommen/ daß jhr Vatter verlohren worden/ administratores vnd verwalter/ vber die verlaſſenſchafft/ ſo alles an bahrẽ geld geweſen geſetzt vnd geordnet/ C. deß verlohrnen vnd abweſenden leiblichen Bruder/ vnd dann auch D. des abweſenden Schwager vnd der hinterlaſſenen Jungfrawen B. Mutter Bruder, welche beyde mit conſens der Jungfrawen/ vnd anderer jhrer Freunde/ vnd verwandten/ auß des abweſenden Tochter/ zu jhren Manbaren Jahren kommen/

men ſie ehelichen verſprochen vnd zugeſagt E. vnd vermöge der Eheberedung jhme / von der Jungfraw / durch die verwalter der güter / vnd jhre andere Blutsfreunde / vnd verwandten zum Heyratgut mitzugeben / bewilliget / vber das jenige / was jhr zum Halßſchmuck / vnd anderer jhrer Notturfft / alſo bald hat müſſen abgegeben werden / Tauſent Thal. Welche jhm auch ein halbes Jahr / nach dem Ehelichen Beylager / ſind wircklichen vnd richtig zugeſtellet vnd außgezehlet worden. Was ſonſten die anderen / deß abweſenden A. verlaſſenſchafft anbelangen thut / iſt dieſelbe bey den Curatoribus bonorum verblieben. Dieweil aber in zeit wehrender Ehe / ſie offt vnd viel bey den Curatoribus angehalten vnd ſollicitiret, daß jhr etwas / von jhres abweſenden Vattern / den ſie Todt ſeyn vermeinte / habenden vermögen dargereichet vnd gegeben würde: Alß haben die verwalter deſſelben nicht vmbgang haben mögē / jhr etwas laut der von ſich propter numerationem realē, gegebenen bekentnüß / in quantum de jure ſie ſolches zunehmen berechtiget / von demſelben außzuzehlen vnd vorzuſtrecken / vnd ſolches fürnemblichen dero Vrſachen halben / weil ſie alle / in der irrigen meinung geweſen / es wäre der A. weil man faſt in die acht Jahr lang kein ſchreiben von jhme empfangen villeicht Todes verblichen vnd geſtorben ſein. Darnach auch / wann ſchon der abweſende A. noch im leben ſein ſolte / ſo würde Er doch / wenn er einmahl wieder zu Lande / vnd nach Hauſe kommen ſolte (wie denn noch auff dieſe ſtund: man gute hoffnung darzu hat / ex cauſis, ſo vnten erwehnet werden ſollen) leichtlichen zufrieden ſein können / vnd ſollen / das vnter ſolcher zeit ſeine einige Tochter / ſich ſolches hinterlaſſenen geldes / ſo ohne diß auff Zinſen geſtandē / vnd das ſelbſt mit jhrem Ehemann genützet vnd gebrauchet hette: In betrachtung / daß dieſelbe auch ſich mit E. vererbet / vnd alſo minder zweiffel / daß es denn Curatoribus zum præjudicio vnd ſchaden / gedeyen könte / daß ſie das hinterlaſſene geld / auß jhren Handen gegeben / ſintemal daſſelbe / ohne diß / ſi de notitia abſentis irgend einmahl etwas gewiſſes anbracht würde / irgend anders wohin / alß ſeiner Tochter / vnd Tochterkinde gebühren ſolte / vnd müſte: würde auch daſſelbe der abweſende / ſo er nach Hauſe gelangete / von ſeiner Tochter / vnd Tochtermanne / mit guter gelegenheit wiederumb abzufodern wiſſen / vnd Vrſach haben. Weil dann aber nun dieſe meinung / ſo nicht allein des abweſenden A. Tochter / vnd jhr Ehemann E. ſondern auch die Curatores ſelbſten vnd andere Freunde vnd verwandten / von des abweſenden Tode gehabt / ſehr irrig vnd falſch iſt; Sintemal noch auff dieſe ſtunde man zum höchſten itzo zweiffelt ob A. Todt oder lebendig ſey. Vnd aber dieſelben Perſonen alß nemblichen E. Eheweib vnd A. hinter ſich gelaſſene Tochter / in jhren weiblichen Bürden verſchieden / wie gleichsfalß jhr auch Junges Töchterlein hernach / ſo ſonſten / wo fern ſie den Todt jhres abweſenden Vatters vnd Großvatters erlebet hetten ab inteſtato jhm ſuccediret, vnd im Erbe gefolget weren / kombt es denn Curatoribus kümmerlichen vnd beſchwert vor / etwas mehr von ſich zugeben / vnd E. folgen zulaſſen / dieweil ſein geliebtes Eheweib B. vnd Töchterlein verſtorben / welche beyde nicht an jhn von den hinterlaſſenen / deß abweſenden A. geldern / ſo auff Zinß ſtehen verfallen können / noch mögen. Denn
2 es ſagen die rechte offenbarlichen: quod † viventis nulla ſit hereditas. *l. qui ſuperſtitis. ff. de acquir. heredit. l. 1. ff. de hered. vel act. vendit. l. 1. §. ſi puberi. ff. de collat. bonor. & ita poſt Bald. Bartol. Socin. Iaſ. ſcripſit Menoch in conſ. 158. n. 11. verſ. ſecundus eſt caſus lib. 2. quibus accedit Bald. in l. ultim. nu. 9. C. de impub. & al. ſubſtit. Vaſq. de ſucceſſ. creat. §. 20. n. 32. Michael Graſſ. recept. ſentent. §. hereditas q. 1. n. 1.* Nun iſt aber in keinen zweiffel zuſetzen / daß der abweſende A. nicht noch im Leben ſein ſol-
3 te: ſiquidem † homo centum annos vivere præſumatur: *ut probatur gl. in l. ſed etſi de ſua. ff. de acquir. heredit. in l. 2. §. ſi dubitetur. ff. quemadmod. teſtam. aper. & in l. ultim. C. de SCt. Eccleſiis. Bartol. in l. Si quis ex argentariis. § ſi mutuum, in 2. lectione. n. 25. ff. de edend. & in d. l. 2. §. ſi dubitetur. Gulielm. Cuno in l. ſi ab hoſtibus. ff. ex quibus cauſ. major. Bald. in l. ſiquidem. C. ſolut. matrim. Angel. Roman. & Imol. in d. l. ſed etſi de ſua. & idem Angel in §. 1. auth. de Monach. Alex. in d. l. ſed etſi. & idem in conſ. 1. n. 42. Calcan. conſ. 92. col. 3. verſ. 6. & ab hac non eſſe recedendum in foro ſcripſit Corn. in l. ſi emancipati. n. 5. C. de collation. Tiraq. de utr. retr. p. 1. §. 11. gl. 1. n. 11. Menoch. de remed. adipiſc. poſſ. remed. 4. n. 667. Covar. lib. 2. var. reſolut. c. 7. n. 6.* Quod idem confirmatur in der Pollicey-Ordnung des Landes Schleſien / vnd in Specie der Fürſtenthumber NN. darunter der abweſende geſeſſen ad literam derſelben gezogen.

Würde auch in dieſem Falle / E. aſſerere volenti, daß der abweſende Todes verblichen ſey / ante obitum ſeines Töchterleins die probation obligen vnd eigentlich zugehören: qui † enim aſſerit hominē vitâ defunctū, & rem nō 4
extare, id probare debet. *l. ſi quis ex argentariis. §. an & heredi. ff. de edend. l. non ignorabit. C. ad exhibend. l. teſtiū. in fi. C. de teſtib. & l. 2. C. de teſta. & copioſè ſcribunt atq; declarant Bartol. in d. §. an & heredi n. 2. Bart. Alex. in conſ. 58. col. 2. lib. 1. Socin. Sen. conſ. 190. col. 4. verſ. 2. poſito. lib. 2. Felin. in c. ſcribebā. n. 2. de præſumt. Alciat. de præſumt. regul. 2. præſumt. 25. num. 1. Gravet. conſil. 117. num. 17.* So werden wir / vber daß / durch die tägliche erfahrung gnungſam berichtet; daß dergleichen felle vnd exempel ſich ſehr viel vnd offt begeben / daß auch jhr viel / nicht allein zehen Jahr / ut in noſtro caſu geſchicht: Sondern wol in die dreiſſig vnd mehr Jahr auſſen bleiben / vnd doch endlich wiederumb nach Hauſſe gelangen: Welches dann in gegenwertigem Fall / von dem Abweſenden A. gleichsfalß zu machen / halten vnd hoffen iſt: Denn er noch nicht vber dreiſſig Jahr ſeines alters geweſen / da er von Hauſe außgezogen / iſt auch auff dato, vber zehen Jahr nit auſſen: Daß alſo ex conſequenti, nicht zuvermuten / daß er verſtorben ſein ſolle: dieweil er ohne zweiffel gefangen hinweg geführet worden / inmaſſen gleichsfals mit andern geſchehen / ſo in demſelbigen Tumult vnd einfall zur Rantzion / an vnterſchiedene Ort / ſind abduciret worden / vnd doch endlichen nu wiederumb anheim zu den jhrigen gelanget / vnd kommen ſein. Accedit ad præſumtionem juris, quæ ipſum vivere præſumunt, auch diſſes / daß nicht lange verfloſſener Zeit ein geſchrey außgegangē / daß der abweſende wieder zu Hauſe komme. So wird es in facto, auch mit dieſem beſtercket / daß er mit allem fleiß / von ſeinen Rotgeſellen geſuchet, vnter den erſchlagenē vnd ermordetē aber gar nicht hat fundē werdē können: So iſt dieſes auch gewiß / daß der Feind damals jhr viel hinweg geführet habe / derwegen den leicht darfür zu halten; Daß er noch im Leben ſein müſſe; vnd vielleicht in gefenglicher hafft / auffgehalten werde / welche jhm / ſeine widerkunfft an itzo verbietet: wie † dergleichen exempel recenſiret. *Me-* 5
noch. lib. 6. de præſumt. præſ. 49. ubi dicit: experientiâ compertum eſſe, aliquos adoleſcentes captivos Turcarum eſſe domum reverſos, poſt viginti & plures annos ſuæ captivitatis. Et, ego ipſe, inquit Menochius, audivi, dum Anno 1562. jus Pontificium docerem, in Gymnaſio Montis Regalis Pedemontium, illius civitatis civem, nomine Ioannem Mariam Tricolum, poſt duorū & viginti annorum captivitatem rediiſſe ad uxorem, & filiā, quam nuptam reperit, cum dote omnium bonorum, & ea de cauſâ litem habuiſſe cum ejus genero, qui nihil ex bonis illis â ſe aufferri poſſe contendebat, propterea, quod aliâs uxorem tenui dote non duxiſſet. Dergleichē exempel erzehlet auch / *Gravet. in conſ. 258. n. 1.* Franc. de Pectis nobilem Vercellenſem, ab hoſtibus captum, & carceratum fuiſſe, in carceribus decem & novem annos, quem omnes credebant vitâ functum, & tandem liberatum: Meminit etiam hujus incarcerationis liberationisq; *Oſaſc. in deciſion 93.* Zum vberfluß / iſt nicht von Nöten / das E. qui contendit vitâ functum eſſe abſentem, andere frembde exempla, ſuche vnd begehre / ſed reſpiciat nobiſcum nobiliſſimum illud & memorabile exemplum, ſo ſich mit ſeinem Agnato, noſtrâ memoriâ, zu-

getragen / der gleichsfals eine Zeitlang in Türckiſcher
dinſtbarkeit vnd gefengnüß / neben andern ſeine Mitch-
geſellen geweſen/ & cum de reditu ipſorum iam actum
& deſperatum putabant, doch endlichen intercesſione
Legati Regis Galliæ erlediget / vnd loßgelaſſen worden:
auch endlichen wiederumb nach Hauſe glücklichen kom-
men iſt/welches wir den gentzlichen von dem abweſenden
A. auch nicht anders hoffen/vnd für gewiß halten wollen.
Nun möchte aber E. inferirē, & pro tuendâ morte ab-
ſentis aſtruiren wollen, daß auß der Eheberedung ſo viel
erſcheinen thete/vnd zuſehen were/ daß nicht allein die da-
mals geweſene Jungfraw / B. des abweſenden Tochter:
Sondern auch die verwalter der hinterlaſſenen gelder/
alß des abweſenden Bruder vnd Schwager/vnd andere
Freunde/jhn vor Todt gehalten/weil Er nicht widerkom-
men/ vt ex pactis dotalibus apparet.
6 Aber hierauff iſt die antwort: quod † intervenerit er-
ror, & ignorantia facti alieni, quæ probabilem & juſtam
excuſationē habet: *l. 1. l. 2. l. 3. l. 8. & l. 9. ff. de jur. & fact. i-
gnorant. l. fi. ff. pro ſuo. Andr. Gail. lib. 2. obſervat. 48. n. 21. & paſ-
ſim text. in c. ignorantia de Reg. Iur. in 6. l. ſi ignorans. ff. locati.*
Nun iſt aber klares vnd offenbahres Rechtens : quod
7 † pacta, interveniente errore , ſervanda non ſint: *l. in o-
mnibus. 56. ff. de action. & obligat. §. 1. Inſtit. de exception. l. nihil.
conſenſui. 116. §. fi. de Reg. Iur. l. ſi per errorem. 15. ff. de jurisdict. l. in
totum. 76. ff. de Reg. Iur. l. 2. ff. de in integr. reſtitut. Iohan. Goddeus
de contrahend. & commit. ſtipulat. cap. 5. concl. 2. n. 5. Pariſ. conſ.
81. n. 24. vol. 2. & conſ. 96 n. 24. vol 1. & conſ. 89. n. 59 vol eod.*
8 Nam † error conſenſum non habet: quia conſenſui eſt
planè contrarius: *l. ſi per errorem. 15. & ibi Bartol. Iaſ. Coſtal.
ff. de jurisdict. omn. judic. l. nihil conſenſui. ff. de reg. Iur. Borch. tr.*
9 *de pact. c. 1. n. 1. & tr. de uſur. c. 4. n. 32.* eſtque † error injuſta
perſuaſio, & opinio falſa, quâ aliud pro alio putatur: *Azo,
in ſumma C. de jur. ignorant.* Derwegē dem E. ſich mit ſolchē
pactis dotalibus ob errorem, conſenſui contrarijs, gar
nicht ſchützen kan oder mag / dieweil durch dieſelbe der
Todt des abweſenden auch in keine wege zu beweiſen iſt, ſin-
temahl dieſelbe meinung nur auß einē falſchen wahn/vnd
jrriger meinung hergefloſſen vnd entſprungen iſt / quæ
10 nullum † veritati præjudicium creare poteſt. *l. qui duos
§. ſi maritus. ff. de reb. dub. c. quæritur. 2. q. 7. Neviz. in ſylv. nupt.
lib. 5. n. 112. Matth. de Afflict. in c. 1. n. 5 de cont. int. dom. & vaſal.
Menoch. tr. de præſumt. præſumt. 132 n. 20. & 84. lib. 3.* Zum
andern ſo E. ſagen wolte / der abweſende ſey morti vici-
nus, & in præſentiſſimo mortis periculo geweſen ; die-
weil der Feind in allem die Oberhand gehabt / vnd derwe-
gen zuvermuten, daß er/neben andern auch müſſe geblie-
ben ſeyn.
Aber hierauff wird/ wie oben gemeldet kürtzlichen ge-
11 antwortet/vnd zwar erſtlichen quod † quando ſpecialis
præſumtio â lege approbata, repugnet præſumtioni ho-
minis, eo in caſu, dubium non eſſe legis præſumtionem
eſſe validiorem ſicuti reſpondet, *Curt. Iun. conſ. 35. num. 6.
Menoch. de præſumt. q. 29. n. 1. & ſeq. ubi illum vide latiſſimè.*
Zum andern / wird auch alhier in ſpecie auff ſolches
12 geantwortet/vnd in terminis: quod † heres probare vo-
lens mortem defuncti, non ſufficienter probet, ſi ipſum
morti vicinum fuiſſe dicat: *Bart. in l. 15. n. 16. verſ. ſi verò non*
13 *eſt conſanguineus. ff. de acquir. heredit.* Quinimò † nec unico
teſte affirmante ſe mortuum vidiſſe , mortem probari
poſſe dicit: *Menoch. de præſumt. lib. 6. præſumt. 49. nu. 20. &*
14 *pluries ibidem allegat.* Non † enim in ore unius , ſed duorū
vel trium conſiſtit veritas *l. ubi numerus, ibique Dd. ff. de te-
ſtib. c. veniens c. in omni negotio extr. de teſtib. Decian. conſ. 93. nu.
27. lib. 2. Ioſ. Ludovic. communium opin. concl. 70. verſ. ampliatur.*
Irret zum dritten auch gar nicht / ſo E. wolte fürgeben/
ſein Eheweib hette jhm/ vor jhrem tode alles/ſo jhr von jh-
rem Vater gebührete, an kräfftigen Orten / vnd ſtellen
vbergeben/derwegen es jhm allein gebühren thete. Denn
ſolches wird ex præcedentib. gnungſam widerleget/ daß
ſie nichts vbergeben können, vnd möge/was noch zur Zeit
nicht vor daß jhrige zuhalten: ad ea referendo, quæ ſupe-
15 rius adducta ſunt: quibus accedit, quod † nemo plus ju- 15
ris in alium transferat, quam ipſe habeat: *c. nemo. d. R. I. in 6.
l. nemo ff. eod. c. nuper. ext. de donat. int. vir. & uxor. Neguz. tr. de
pignor. 1. memb. 5 p. p. n. 56. Bl. in tr. de pact. n. 31. Seraph. in tr. de
jur. am. privil. 19. n. 11.* quodq; † id, quod non eſt, cedi non 16
poſſit. *gl. in l. 1. §. cum prædium. el. t. in ver. dominij ff. de pignorib.
Tiraq. de utroque retr. p. 1. §. 16. gl. 1. n. 56.*
Dieweil denn aber nu ex errore von den hinter ſich ge-
laſſenen geldern/ intuitu earum perſonarum, quæ ab in-
teſtato ſucceſſiſſent, ſi, ante ipſarum obitum patrem & a-
vum, è vivis exemptum fuiſſe, probatum eſſet. die ver-
walter derſelben eine ziemliche Summam expendiret, vnd
jhm zumitzen in quantum de jure ſie deſſen berechtiget zu-
nehmen; gegeben/auch deſſen noch ein ziemliches bey Han-
den haben: Entſtehet itzo die Frage: Ob der eine verwalter/
alß des abweſenden leiblicher Bruder/ von beyden ſeiten/
C. das vbrige/nicht bey ſich behalten ſolte vnd dis/was Er
durch irthumb expendiret, vnd zuviel außgezehlet/billich/
mit gebührlichen Zinſen wiederumb von E. weil ſein Ehe-
weib vnd Töchterlein jhres Vattern vnd Großvattern
Todt nicht erlebet haben/vnd alſo nichts an jhn verfallen
können oder/ per donationem , an jhn bringen mögen/
von Rechtswegen / wiederumb abzufodern befugt ſey?
Hiervon reden in terminis die Rechte außdrücklich: Et ſic
reſcribunt Imperat. *Diocl. & Maxim. in l. 6. & l. 7. C. de con-
dict. indebit. Fideicommiſſum indebitum, per errorem facti* (uti
noſtro caſu) *ſolutum repeti poſſe, exploratì juris eſt: & l. qui here-
des. 46. l. indebitum. 57. in pr. ff. de condict. indebit.* Datur enim
ob cauſam, nempe mortem abſentis, quæ probata non
eſt: davon die Rechte alſo ſagen. ſi † ex cauſa quaſi facta: 17
quæ facta non eſt, ſolutum ſit , condictio indebiti com-
petit: *l. eleganter 23. in pr. & §. fi. item l. ſi in ſortem. 26. § ſi quis
quaſi. ff. de condict. indebit. l. dedi tibi 5 § ſi quis. ff. de cond. cauſ. dat.
cauſ. non ſecut. Nicol. Vigel. in method. jur. Civil. lib. 25. cap. 10.
vbi quamplurima allegat. Covar. lib. 2. var reſolut. cap 4. n. 5 cum
ſeqq.* Daß † wegen der Zinſen aber/die Condiction gleich- 18
fals auch ſtadt haben möge/iſt klar zu ſehen ex iis quæ tra-
duntur, *in l. quaſi. 7. §. fi. & l. cum quis mortu. 2. ff. de condict.
cauſ. dat. cauſ. non ſecut. cum ſimilib.* Auß welchem den genug-
ſam erſcheinet/ quid de priori quæſtionis membro ſen-
tiendum ſit: Eſt enim in jure tritū; cui † actio, illi mul- 19
to magis exceptio competit: *c. cum inter ext. de except. Ne-
guz. tr. de pignor. 1. p. 5. pp. nu. 29. Tiber. Decian. conſ. 46. num. 11.
vol. 1 Burſat. conſ. 14. n. 36. vol. 1. Modeſtin. Piſtor. vol. 2 conſ. 27.
num. 60.*
Beſtehet derhalben alſo/was geſetzt iſt: 1. Viventis nul-
lam eſſe hereditatē. 2. quod vivere adhuc præſumatur,
tum ipſo jure, tum communi recepta Dd. ſententia: tū
lege patriæ. 3. quod aſſerenti vitâ defunctum incum-
bat probatio, 4. exemplis ſimilibus apparere , quid de
hoc caſu noſtro ſtatuendum ſit, 5. quod propter juſtum
errorem, qui tenebat Curatores, pactis dotalibus , non
probetur, vitâ defunctum eſſe abſentem 6. ut nec eo,
quod morti vicinus fuerit: 7. quod repetitio ſit ob cau-
ſam data, quæ facta non eſt. 8. & magis indebiti juſta
per frattrem retentio 9. propter legitimas uſuras condi-
ctio. Welches alles die obgeſetzte Frage genugſam aſtrui-
ret: D. E. nicht vielmehr/ daß ex errore ſolutum, wider/
zugeben ſchuldig / daß das ihm noch mehr/ von des abwe-
ſenden Bruder/ad prorata ſolte gegeben werdē. Bet ernes.
Zum andern/weil auch E. Töchterlein eine ſtadliche ge-
radam von jhrer Mutter bekommen: wie aber auch nun
ſelbſten verſtorben iſt / wird kürtzlichen gefragt / ob ſie
nicht denſelben gebühre/ ſo mit jhrer Mutter geſchwiſter-
Kind ſeynd/ſo am nechſten/vnd alſo ich zur Sipſchafft ſich
Ziehen? Signatum 20. Ianuarij Anno 160 .
N. N.

Vrthel. † 20

Rudolff ic. Bekenne ic. wo ſern ic. So were C. ſeines
abwe-

abweſenden Bruders noch vbrige hinterlaſſendige güter / ſo die Vormunden der Tochter noch nicht vber geben bey ſich / doch auff gnugſame Caution zubehalten befugt / vnd were E. noch zur Zeit ein mehrers folgen zulaſſen nicht ſchüldig / was aber die Tochter albereit zu ſich empfangen / da ſie verbliebe bey dem vberlebenden Ehemanne billich die gerade gebührete der Rechten Nifftel von Rechtswegen. Datum den 16. Februarii Anno. 1601.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LV.

Hereditas fratris abſentis, fratri eius omni iure interim defertur, ſi cautionem de rato præſtiterit.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Hereditatis aditio eſt actus legitimus, & per procuratorem expediri nequit.
3 Feudum dari & accipi poteſt per procuratorem potiſſimum, ſi ſpeciale ad hoc habeat mandatum.
4 Hereditas ex teſtamento delata, per alium adiri poteſt.
5 Nemo alieno nomine poteſt agere ſine ſufficienti mandato: & quilibet procurator perſonam ſuam plenè legitimare debet.
6 In omnibus iudicijs, perſonæ legitimatio ante omnia, & ab initio ſtatim omninò requiritur.
7 Legitimationis & mandati defectus exceptio ſemper opponi poteſt.
8 Frater recenſetur inter perſonas, quæ ſine mandato rectè agunt.
9 Coniunctas perſonas, ſine mandato agere poſſe certum eſt.
10 Exceptio eſt, in unico caſu ſi nimirum evidens ſit eos experiri contra voluntatem eorum, pro quibus intervenitur.
11 Poſſeſſio non ſolum ſcientibus, ſed & ignorantibus nobis per procuratorem ſeu perſonam liberam acquiritur.
12 Poſſeſſione acquiſita etiam dominium acquiritur, ſi dominus fuerit ille, qui tradidit.
13 Bonorum poſſeſſio per procuratorem heredis peti poteſt.
14 Hereditas adiri nequit, per procuratorem generalem: ſecus autem eſt in eo, qui peculiariter ad id conſtitutus.
15 Lites, ex litibus oriri iura prohibent.
16 Lites, quantum fieri poteſt, celeri determinatione, atque compoſitione, ſopiri debent.
17 Sententia.

CASVS.

1 WEgen † A. apud acta gemachten Teſtaments / felle dieſer incident ſtreit vor: Es iſt B. der / im ſelben Teſtament / inſtituirte Erbe / nicht zu Hauſe / ſondern in ihr Kayſerl. Majeſtet: Kriegsdienſten / der Ehr ſtreitbar zum beſten in Sibenbürgen abweſend: Möchte auch vielleicht ſo bald ſchwerlich heimkommen. So hat er vor ſeinem abreiſen / ſuper aditione huius hereditatis, Niemand befehlig aufftragen können / weil er damals davon noch nichts gewuſt. Nichts weniger aber hat ſich ſein volbürtiger / vnd vngeſonderter Bruder / welcher mit ihm / dem abweſenden / in vngetheileten gütern ſitzet / nemblich C. alß bald / da noch der Teſtator gelebet / vnd das Teſtament dem Ambt verkommen / auch / für ordentlich erkand / vnd angenohmen worden / angegeben / denſelben ſein / im Nahmen ſeines Bruders / in eventum, die lehn vor dem Kayſ erlichen Ambt / auff ſolch Teſtament / biß auff die wirckliche einweiſung gethan. Mit aber gedachter / des inſtituirten, vnd ex publica cauſâ abweſenden Erben / Bruder / bittet / ſich nomine fratris, in teſtamento heredis inſtituti, in die / per mortem teſtatoris, erledigte Erbſchafft / wircklich einzuſetzen / mit erbietung / nicht allein genugſam de rato zu caviren, maſſen dann Er diß fals mit vnbeweglichen gütern angeſeſſen: ſondern auch / die Weib / vnd andere im Teſtament / verordnete Legatarien, nach inhalt deſſelben / abzuſtatten: So findet ſich des verſtorbenen A. Bruder welcher ſonſt gern daß Teſtament, wann er nur könte / annulliren, vnd ab inteſtato Erben wolte / fodert von dem Bruder Vollmacht / vnd weil dieſelbe nicht vorhanden / will er ihn ad agendum nicht zulaſſen: Mit vorwendung / daß ſolche wirckliche einweiſung / gleich wie aditio hereditatis, vnd alſo ein actus † legitimus ſey / welcher im Rechten durch einen Anwald nicht könne verrichtet werden: *per l. actus legitimi. 77 ff. de Reg. Iur. l. ſi ſolus. 80. § fin ff. de acquir. heredit. l. poſt mortem in fin. ff. de adopt. l. 1. §. ult. ff. de offic. procurat. Caeſ. l. 51. in fin. l. 54. ff. de acquir. heredit. Cujac. 1. obſerv. 34. & 7. obſerv. 18. Hottoman. 2. auncab. reſponſ. 34. Donel. 7. Comment 9. Borgnin. Cavalc. tract. de tut. & curat. ſect. 2. num. 20. Montic. tract. de invent. hered. c. 5. num. 64. Coraſ. in prælud. l. frater á fratre. num. 90. ff. de cond. indeb. Rimin. ad l. 1. num. 522. C. qui admin.* Vnd ob wol dagegen geſetzt wird / daß die Alten ſolennia circa adeundas hereditates ſo fern im rechten heut auffgehoben / daß gleich / wie einer die Lehen durch einen gevolmechtigten empfangen kan: ſicut indubitatum eſt, feuda, † per procuratorem dari & accipi poſſe: potiſſimum, ſi ſpeciale ad hoc habeat mandatum, *c. 1. §. ſed utrum ipſo. 2. Feud. 3. Vult. lib. 1 de feud. c. 3. n. 2. Roſenthal. de Feud. c. 3. concluſ. 9. Dd. in c. unic. §. item inveſtitura. de not. feud.* Daß † alſo auch heutiges tages einer im Nahmen eines andern / hereditatem ex teſtamento delatam, adiren könne per ea quæ tradit: *Duaren. 2. diſp. 27. & in tit. de acquir. hered. Philipp. Matth. ad d. l. 77. ff. de Reg. Iur. fol. 550. gl. l. cum in una. §. 1. & ibi Iohan. de Imol. in fin. ff. de appellat.* So wil doch deß verſtorbenen Bruder / qui aliàs futurus eſſet heres ab inteſtato des Inſtituirten Erben Brudern diß fals abſque mandato, nicht zulaſſen: Sondern gibt für: quod tali caſo, ſpeciale mandatum requiratur, ne fortè poſteà, ex diſſenſu heredis, aditio annulletur. Manifeſti enim iuris eſt, quod † nemo, alieno nomine poſſit agere, ſine ſufficienti mandato: ac quilibet procurator perſonam ſuam plenè legitimare debet, atque plenè probare, ſe procuratorem eſſe, & mādatum habere: *Iohan. Baptiſt. Villalob. in tract. com. opin. verb. procurator. n. 334. Vant. tr. ex defect. inhabilit. n. 29. Geil. 1. obſer. 47.* propterea, quod † in omnibus omninò judicijs, tam ordinarijs, quam ſummarijs, ante omnia, & ab initio ſtatim perſonæ debent legitimari: *ut late firmat Schrader. in proam. 10. p. tract. feudal. Iohan. Baptiſt. Aſin in prax. judic. §. 13. c. 1. n. 14.* Eſtq; † tantus legitimationis & mādati defectus; ut ſi de hoc non conſtiterit, exceptio talis, ſemper opponi poſſit: *l. licet. C de procurat. Vant. tr de nullit. proceſſ. tit. de nullit. ex defect. inhabil ſeu mandati comparentium. n. 59. ubi plura alleg. et.* Aber dagegen wird diß theils geſagt: quod † frater, in jure diſertè, & nominatim recenſeatur, inter eas perſonas, quæ ſine mandato agere poſſunt: *l. ſed & hæ perſonæ. 38. ff de Procurator.* quod † etiam de alijs conjunctis perſonis, ut ſine mandato agere poſſint, verum eſt: *Petr. Peck. de jure ſiſtend. c. 3. nu. 10. Chdian. in Proceſſ. c. 21. Covar. 1. var. reſolut. c. 6.* Vnd wird nirgend befunden / daß ſie auch in denen Fällen / da ſonſt ſpecial vollmacht vonnöten / ſollen ob defectum mandati repelliret werden / niſi † in unico caſu, wann gewiß iſt / das ſie / wieder ihrer Principalen willē / ſich in deroſelben ſachen mengen. Denn alſo ſchreibet Vlpianus *in l. Pomponius. 48. § fin. ff. de Procurat.* In his autem perſonis, in quibus mandatum non exigimus, dicendū eſt, ſi forte evidens ſit, contra voluntatem eos experiri eorum, pro quibus interveniunt, debere eos repelli. Ergo non exigimus, ut habeant voluntatem, vel mandatum, ſed ut contraria voluntas probetur quamvis de rato offerant cautionem: deſſen ad ipſa verba gezogen.

Nun iſt aber gantz gewiß / vnd vnzweiffelich, daß der gute ehrliche Geſell / der inſtituirte Erbe, ihme / diß gar

wolgefallen laſſen wird / daß / wenn er hiernechſt auß Hungern glücklich heim kompt / einen eigenen Ritterſitz vnd Lehngut/ſo jhm/in teſtamento, von dem verſtorbenen Vettern/vermacht worden/finde: wird auch mit abſtattung der Witiben / vnd verrichtung der Legaten gleichfals/weil es pars teſtamenti, wol zufrieden ſein: in erwegung das jhm noch eine feine anſehnliche Nahrung an dem vbergebenen Lehngut/vbrig bleibet. Weil denn die
11 Rechten auch ſonſten ordnen: quod, † per liberam perſonam, veluti, per procuratorem, non ſolum ſcientibus, ſed & ignorantibus nobis acquiratur poſſeſſio: idque ſecundum expreſſam Divi Severi Conſtitutionem *l. 1. C. de acquir. poſſeſſ. §. ex his itaque verſ. & hoc eſt Inſtit. per quas*
12 *perſon. cuique adquir.* ubi diſertè dicitur: quod † per ejuſmodi poſſeſſionem, etiam dominium acquiratur, ſi dominus fuerit ille, qui tradidit. *l. 1. §. per procuratorem l. 42. l. 49. §. fin. l. generaliter. ff. de acquir. poſſeſſ. l. 3. in fin. l. 8. C. eod. l. 34. §. quod ſervus. ff. de acquir. rer. domin. Donel. 5. Comment. 8. Connan. 3. Comment. 7. n. 7. & c. 8. paſſim. Borcholt. de bon. poſſeſſ. c. 4. n. 31* Vnd aber der Teſtator ſeinen letzten willen dem Kayſerl. Ampt fürbringen vnd dem abweſenden die Lehn/auff das vermachte gut thun laſſen / welche auch ſein Bruder in ſeinem Nahmen acceperit, vnd angenohmen: alß erachtet man es werde dißfals die geſuchte ſubtiliter, de aditione hereditatis per procuratorem, non valere, nicht hafften: in ſonderer Erwegung/daß außdrück-
13 lich zubefinden: quod bonorum † poſſeſſio per procuratorem heredis peti poſſit: *l. Pannonius. 86. ff. de acquir.*
14 *heredit.* & id, quod † dicitur hereditatem per procuratorem adiri non poſſe, tantum in procuratore generali: non autem in eo, qui peculiariter ad id conſtituebatur, obtinet atque verum eſt: *gl. in d. l. per procuratorem, & ibi Br. n. 2. ff. de acquir. hered. Montic. tr. de invent. hered. c. 5. nu. 64. Marant. ad l. is poteſt n. 70 ff. de Procurat.*

Vnd das dieſes diſputat vorthelhafftiger weiſe / nur darumb von des teſtatoris Bruder auffgezagt wird: Dann/wann vnter deſſen etwa der Inſtituirte Erbe (wie denn in ſolcher Feindes gefahr in fernen Landen leicht geſchehen könte) Todes verfiele / hernach ſeinem Bruder/ jrigen ſich angebenden Anwald/ nova lis, ſuper hac hereditate, moviret, vnd dieſes diſputiret würde: quod hereditas non adita non tranſmittatur: Auff welchen Fall/ ob ſich wol die heredes heredis jam abſentis, bey im Recht/in hoc caſu, expreſsè zugelaſſenen reſtitution in integrum, zuerfrewen: *per d. l. Pannonius. 86. ff de acquir hered. l. 30. ff. eod. l. ultim. §. 1. quis ord. in bon. poſſeſſ.* So würde doch ſolches leichtlich newe weitläufftigkeit / vnd geldtſpil-
15 terung verurſachen: cum † tamen jura prohibeant, ne lites ex litibus naſcantur *l. 1. l. 4. §. ſi ex conventione. ff. de re*
16 *judic. l. terminata. C. de fruct. & lit. expenſ.* ſed vt † celeri determinatione atque compoſitione, quantum fieri poteſt finiantur: *l. properandum, & ibi Dd. C. de judic. & finem litibus. de dolo & cont. l. quidam exiſtimaverunt. ff. ſi cert. petat.*

Iſt derwegen die Frage: Ob nicht mit billichkeit / deß Inſtituirten Erben / vngeſonderter Bruder / auch ohne vollmacht / auff Caution de rato, in des verſtorbenen ſtückgut/ ſo dem abweſenden Erben vermacht / alß Anwald/wircklich eingewieſen: vnd von jhme/ an ſtadt ſeines Bruders/alſo/mit abſtattung der Wittwen/vnd anderer legatarien, dem letzten willen gnügę gethan werde? Signatum den 23. Decemb. Anno 600.

N. N.

Vrthel. †

17 Rudolff ꝛc. So würden die güter/ ſo dem abweſenden Brudern vertestirt worden/des abweſenden vngeſonderten Brudern/doch auff gnugſame Caution de rato, vngeacht eingewanter Vrſachen/ billich eingereimet / von Rechts wegen. datum 12. Ianuarij Anno 1601.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LVI.

Hereditas nondum adita, ſive ius adeundi hereditatem, ad fratres heredis inſtituti, fratre teſtatoris excluſo, rectè tranſmittitur.

SVMMARIA.

1 Hereditas non adita, non tranſmittitur, præſertim in lineâ collaterali.
2 Aditio hereditatis fit ſola voluntate: atque ita poſſeſſio civilis animo apprehenſa cenſetur.
3 Aditio conſpectior eſt, quando adeundi & apprehendendi animus prodiit foras, & ſe qualis ſit, facto & verbis declaravit.
4 Ad aditionem hereditatis edocendam duo ſimul copulativè requiruntur: animus ſcilicet & factum.
5 Ius adeundi, intra annum deliberandi de iure definitum tempus integrum, ad fratres heredis inſtituti tranſmittitur
6 Annexæ quæſtionis Sententia.

IN Sachen/ A. Teſtament belangend: iſt nicht allein ſolch Teſtament wieder den in Inſtitutione vbergangenē Bruder für kräfftig/ſondern auch hernach/ daß des in ſolchem Teſtament inſtituirten Erben Bruder/ipſo abſente, cum cautione de rato, hereditatem aditen könne/zu recht erkand. Nu fellet aber in facto, ein newer zweiffel vor / in dem der inſtituirte Erbe ſelbſt auß dem Vngeriſchen Feldzuge Zuhauſe gelanget/ vnd jhme albereit zu wircklichen immiſſion, in das jhme vertestirte gut, der 13. Februarij jüngſthin angeſetzt geweſen: vnd er aber vier tage zuvor/nemblich den 9. Februarij, vnd alſo ehe dann Er die würckliche Poſſeſſion, ipſo facto apprehendiret, Todes verblichen/vnd zweene ſeine Brüder/alß nechſte Erben/nach ſich verlaſſen hat.

Nun wil des teſtatoris Bruder/daß numehr, deficiente inſtitutione teſtamentaria daß weſen/ ad cauſam ſucceſſionis ab inteſtato kommen/vnd derwegen/ gleich als ob kein Teſtament vorhanden were/an jhn wider gefallen ſey. Vnd ob jhm wol entgegen geſetzt wird daß der inſtituirte Erbe den teſtatorn vberlebet: auch nicht allein / in ſeinē abweſen mit offerirung der Caution de rato, durch ſeinen Bruder / vmb wirckliche einweiſung angehalten: Sondern auch/von jhm ſelbſt/alß er zu Hauſe kommen/ ſolches alles genehm gehalten/vnd alſo animo hereditas ſchon von jhme adiret, zur immiſſion auch der Tag albereit beſtimbt worden ſey. Es leſt ſich aber das gegentheil dünckē/hereditatem † non aditam non tranſmitti, præſertim, in lineâ collaterali: *per l. unic. C. de his qui ante ap. tab. teſtam.* Dagegen aber wird geſetzt/ daß derſelbe text allein rede/ quando tabulæ teſtamenti nondum apertæ ſunt: atque ita heres ideò non adijt, quia ſe inſtitutum neſcivit. 5

Das contrarium aber iſt in dieſem Fall zubefinden/in dem nicht allein das Teſtament/auff anhalten des Bruders vnd von jhm geleiſtete Caution de rato publiciret, vnd de acceptandâ hereditate, nomine fratris abſentis außdrückliche erklärung geſchehen: Nō obſtante, daß das gegentheil bey ſolcher publication nicht ſein wollen: Sondern darwider proteſtiret, vnd ſich abſentiret hat: Sondern/in dem auch der Inſtituirte Erb ſelbſt/deſſen allen zu ſeiner anheimkunfft wiſſenſchafft erlanget / vnd den Tag zur immiſſion ſelbſt außbracht hat. Certum autem eſt, aditionem † propriè ſic dictam, ſola voluntate fieri, atq; 2
ita poſſeſſionem civilem, animo apprehenſam cenſeri. *§ ult. inſtit. de hered. qual. l. pro herede. ff. de acquir. vel amit. hered. Fachin controverſ. jur. lib. 6. c. 50. Flam. de Rub. conſ. 34. n. 19. vol. 1. Sich. conſ. teſtam. 3. n. 75 text. in l. gerit. ff. de acq. her. l. ſi avia. C. de jur. delib.* tantoq; † cōſpectius illud eſt, quia ille adeūdi, 3
& apprehendēdi animus prodijt foras, & ſe qualis ſit, facto & verbis declaravit. *Br. in l. gerit. n. 5. ff. de acq. her. Rol. à Val. conſ. 77. n. 31. vol. 1.* Vnde † fit, quod, ad aditionē he- 4
reditatis rectè edocendam, duo ſimul copulativè requirantur atq; neceſſaria ſint, animus ſcilicet, & factū. *Gui. bel. Bened. in repet. c. Raynutius. ver. in eodē. nu. 387 extr. de teſtament.*

Ja den

Jn den vngeſtandenen Fall ſetzen / wenn / der Inſtituirte Erbe gleich ante ſententiam hereditatis aditæ geſtorbē were / ſo were doch noch von deſſelben Tode ſ. den Octob. An. 1600 noch bey weitē kein Jahr verfloſſen /
5 vnd hette alſo der Inſtituirte Erbe / daß jus † adeundi, intra annum deliberandi de jure definitum tempus integrum, ad ſuos fratres tranſmitteret: ut in terminis conſulendo decidit VVeſſenb. conſ. 89. per tot. conſer. Rauchbar. 2. q. 1. n. 20. & paſſim. Wird demnach auch in dieſem Punct gefraget: Ob / daß vertestirte ſtück gut nunmehr / vngeachtet des Beklagten Brüders einwenden / nicht von Rechtswegen auff des Inſtituirten Erben / als / der ohne Leibs-Erben / verſtorbenen zweene Brüder zugleich gefallen ſey? Signatum 5. Martij An. 1601.

6 ## Vrthel. †

Rudolff rc. wo fern rc. So were das vertestierte gut A. auff des Inſtituirten erben / zween Brüder vngeachtet / des Teſtatoris Brudern einwenden / gefallen / von Rechtswegen. Prag den 16. Martij. Anno 1601.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM. LVII.

Quæſtio.

An ius ſepulturæ pertineat ad ius patronatus.

SVMMARIA.

1 Species facti proponitur.
2 Filius amittit ius patronatus, ſi hereditati paternæ renunciaverit, ſiquidem tranſit cum vniverſitate.
3 Filius ius ſepulturæ paternæ non amittit, licet hereditate paternâ abſtinuerit, aut repudiaverit.
4 Ius ſepulturæ non adimitur illi, cui ut indigno hereditas adimitur.
5 Ius ſepulchri non venit in reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, ſed penes heredem remanet.
6 Iuris patronatus effectus & commoda ſunt, ius vocandi, præſentandi, eligendi, defendendi, & in eventum inopiæ, ſpem alimentorum ab Eccleſia habendi.
7. Ius ſepulturæ etiam is habere poteſt, in loco aliquo, qui hereditatem non adiit.
8 Hereditatis aditæ argumentum eſt, ſi quis ius patronatus in hereditate aliquâ ſibi aſſumſerit.
9 Sepulturam ubique quis eligere poteſt, etiam in loco, ubi alteri ius patronatus competit.
10 Si quis deceſſerit, non electâ ſepulturâ ſepeliri debet in ſepulcro maiorum ſuorum, etſi ius patronatus non habeat.
11 Diviſio inter fratres, vel ſocios, non tollit ius alteri competens pro indiviſo.
12 Ius ſepelire alium non amittitur, per renunciationem, ſeu repudiationem hereditatis.
13 Maximè in ſepulchris hereditariis, quæ quis à maioribus ſuis ſit conſecutus.
14 Ius funerandi, per diviſionem ad unum ſolummodo redigi non poteſt.
15 Actus agentium, ultra eorum mentem, & intentionem non operatur.
16 Poſſeſſio temporis immemorialis, conſtituto & peculiari privilegio æquiparatur.
17. Tempus immemoriale habet vim legis.
18 Ius ſepulcri non tribuit longa poſſeſſio.
19 Decimas non ſolvens ius funerandi non habet.
20 Reſponſum Appellat. Cæſar.
21 Reſponſum facultatis Iuridicæ in Academia Lipſienſi.

Præmiſſis præmittendis.

1 DEr Fall / darauff ein rechtlich bedencken begehrt / verhelt ſich kürtzlich alſo: Es † haben / mein lieber Vatter / A. vnd deſſelbē Bruder B. beyde ſeelige / vor jhrem Vatter / avo paterno, das Städtlin C. beneben andern gütern ererbet / vnd An. 1510. am tage Bartholomæi, eine brüderliche Theilung vnter ſich geſchloſſen / vnd darinnen / vnter andern es dahin gerichtet / daß zu dem Forberge / vnd Dorff D. daß halbe Städtlin C. mit allē Zinſen / Geſchoſſen / Gerichtē vnd Rechten / allein außgezogē / daß Pfarlehn / im Städtlin C. vnd die Altare / beyneben einer Mühlen / Weinberge / vnd etlichen anderen ſtücken / ſo ohne mittel / zu dem Hauſe / vnd Forwerge C. geſchlagen worden / kommen / vnd gehörig ſein ſollen / Inmaſſen aus berührter brüderlichen Theilung / mit mehrē zuerſehen. Nun haben / mein lieber Vatter / vnd ſein Bruder / daß Ius ſepulturæ, in der Kirchen zu C. jederzeit / vor vnd nach geſchehener brüderlichen Theilung / mit einander zu gleich gehabt / Alß das ſie / vnd jhre Leibs Erben / auch jhre Ehegemahlin / dahin / ohn menniglches inhalt / vnd hinderung begraben worden / wie denn auch ich / nach abſterben meines lieben Vattern / dieweil mir das Gut D. allermaſſen / wie es mein Vatter ſeeliger gehabt / in brüderlicher Theilung zukommen / vier meiner Kinderlein / geruhig / dahin begraben laſſen / vnd alſo / in meiner Poſſeſſis vel quaſi, verblieben bin. Alß aber kurtz verſchiener zeit / Gott der Allmächtige / mein liebes Weib auß dieſem vergenglichen leben abgefodert / vnd ich dieſelbe / gleicher geſtalt / in die Kirche C. in jhrē Ruheſtätlin bringen laſſen / hat mein Vetter E. als beſitzer des Hauſes C. ſich vnterwunden / mir / angeregte meine / vnd meiner Vorfahren / wolhergebrachte gerechtigkeit / dahin zudeuten / als ob der meinigen begebniß / bey jhme precario geſucht werden müſſe hat mir auch / in mein Hauß / durch etliche / hierzu abgeſandte / vom Adel / vermelden laſſen / daß er mir / in mehr benantē Kirchē / durchauß keines juris ſepeliendi geſtendig / ſolte auch hinfüro / in ewigkeit / Niemand auß dem Hauſe D. es geſchehe denn durch ſonderbahre Bitt / dahin gelegt / oder begrabē werden vnd ſolches / auß dieſer Vrſachen / daß jhme / laut vnſerer Vätterer Theilung / das Pfahrlehn / zu C. allein zuſtendig were / derwegen ich / in der Kirchen / kein recht haben ſolte. Ich kan aber mir / durch ſein vorwenden / mein wolerlangtes recht / vnd deſſen quaſi Poſſeſs, dergeſtalt nicht abſtricken laſſen / bin auch deß vertrawens zum rechten / er ſolle / vmb angezogener Vrſache willen / mich dißfals / ſeines gefallens / meines rechtens zuentſetzen / nicht befugt ſein.

Erſtlichen / darumb / quod † jus ſepulturæ, à Iure patronatus, ſit planè diverſum, id quod inde liquet, quod juris ſit non ignoti, quod, ſi filius, hereditati paternæ renunciaverit, jus patronatus eum amittere, ſiquidem tranſeat cum univerſitate: *arg. c. 1. & c. ex literis. de jur. patronat. Roland. à Valle conſ. 47. n. 36. vol. 1.* atqui, † licet filius, hereditate paternâ abſtinuerit, aut repudiaverit, jus tamē ſepulturę paternę nō amittit: *per textū in l. vel quod. 6. ff. de relig. & ſumt. funer.* Sic † & ei, cui ut indigno hereditas adimitur (quo caſu jus patronatus quoque abire tralatitium eſt) jus ſepulturæ eidem competens: per hoc nō ademtum erit, *text. in l. ſi quis fuerit. 33. ff. eod. tit.* Darauß vnwiderſprechlich folget / daß die ſepultur dem Pfahrlehn nicht anhengig / ſondern jura diverſiſſima ſein. 2 3 4

Zum andern / quod † heres, cujus fideicommiſſum eſt, ut hereditatem alteri reſtituat, per hanc ipſam reſtitutionem, jus ſepulturæ per illam hereditatem ſibi obveniens, non amittatur, neque in reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, jus ſepulchri veniat, ſed penes heredem maneat: *l. quia. 42. ff. ad SCt. Trebellian.* 5

Zum dritten / ab effectu † & commodis juris patronatus, quę ſolummodo ſunt, jus vocandi, pręſentandi, eligendi, defendendi, &c. in eventum inopiæ, ſpem alimentorum ab Eccleſiâ habendi. 6

Zum vierdten / quod † jus ſepulturæ etiam is habere poſſit, in loco aliquo, qui hereditatem non adiit: *l. pro herede 20. §. ſed & qui. & §. ſi ſepulchri. ff. de acquir. vel amitt. heredit.* id † quod ſecus ſit, ſi quis, jus patronatus, in hereditate aliquâ ſibi aſſumſerit, quod aditæ hereditatis ſit argumentum: *per notata Bd. in l. pro herede. & l. gerit. ff. de acquir. vel amitt. hered.* 7 8

Zum fünfften / wird ſolches auch auß nachfolgendem grunde

9 grunde erhertet/quod juris ſit, quem † ſibi ſepulturam
eligere poſſe, etiam in loco, ubi alteri jus patronatus cō-
petit: *c. t. c. in noſtra. de ſepultur.* Darauß abermals folget
jus ſepeliendi, juri patronatus non ineſſe.

10 Zum ſechſten / iſt ferner rechtens / quod † ſi quis de-
ceſſerit, non electa ſepulturā, ſepeliri debeat, in ſepul-
chro ſuorum majorum: Ob gleich demſelben das jus pa-
tronatus nicht zuſtendig: *per textum in c. 1. & c. Ebron. 13. q.
2. c. de uxore. de ſepultur. c. is qui eod. tit. in 6.*

Dieſem kömpt nun / in gegenwertigem Fall / die brü-
derliche Theilung / darauff E. ſich gründet / wol zuſtat-
ten / weil darinnen geſetzt / daß das halbe Stettlin C. durch-
aus / mit allen Gnaden / vnd Rechten / zugleich / zwiſchen
vnſern Vättern / außgezogen des Pfarlehns vnd der
Altaren / getheilet worden. Weil nu der andern gerechtig-
keiten / ſo beyde Brüder / in der Kirchen zu C. gehabt / mit
keinem wort gedacht / auch mehr nicht / als das Pfahrle-
hen / (welches weiter nicht / als auff das jus vocandi &
præſentandi verſtanden werden kan) vnd die Altar / dem
Hauſſe C. außgezogen worden: Poſitio autem unius, ſit
excluſio alterius: &, exceptio firmet diſpoſitionem, in
caſu non excepto. So will ſchließlich folgen / daß / das Ius
ſepeliendi, ſo wol andere Kirchen gerechtigkeiten / auſſer
dem Pfahrlehn / vnd der Altar / in die brüderliche Thei-
lung / nicht gezogen worden ſein.

Welches den / daß dem gewißlichen alſo ſey / per ali-
quot funebres actus ſubſecutos, daß / nemblich / mein lie-
ber Vatter / auch ſeine Brüder / vnd eeliche Kinder / vn-
verhindert / nach der Theilung dahin begraben worden /
auch ich ſolches ſelbſt / non obſtante diviſione, ſine con-
tradictione, alſo / mit den meinigen / continuiret, ſtadlich-
en beſtercket wird. Vnd hat ſolche gerechtigkeit / ſo mein
lieber Vatter ſeliger / von ſeinen Eltern erlanget / jhme /
durch geſchehene brüderliche Theilung nicht geſchwecht /
11 vielweniger entzogen werden können: ſiquidem † diviſio
inter fratres, vel ſocios, non tollat jus, alteri competens,
pro indiviſo: *text. in l. ſi conſenſit. §. fin. ff. quib. mod. pign. vel
hypothec. ſolvat.* vnd / à majori, ad minus, zu arguiren: weil
12 per † renunciationem, ſeu repudiationem hereditatis,
jus ſepeliendi, nicht verlohren werden kan / prout diſertè
hoc probat, *d. l. vel quod. 6. ff. de rel. & ſumt. funer.* So kan es
viel weniger / per diviſionem, in qua juris ſui remiſſio,
nunquā præſumenda, geſchehen. Vnd ſolches vornem-
13 blich / in † ſepulturis hereditariis, quæ quis, à majoribus
ſuis ſuit conſecutus: *Dd. in l. familiarie. & l. ſeq. ff. de relig.
& ſumt. fun. Covarruv. in c. Rajnutius. §. 9. n. 11. 12 de teſta-*
14 *ment.* Noch mehr iſt rechtens: quod, † jus funerandi, per
diviſionem, ad unum ſolummodo redigi non poſſit: *l. ſi
ſepulchrum 4. C. de relig. & ſumt. funer.* ſuntque jura ſpiri-
tualia individua: res indem ſacræ, & religioſæ, extra
commercia hominum poſita: Dahero auch / das Ius ſe-
pulturæ, in die brüderliche Theilung nicht können gezogē
werden. Inmaſſen auch / in derſelben / deß Iuris ſepelien-
di, mit keinem worte gedacht. Diviſio autem eſt ſtricti
juris: & non extenditur, ultra id, quod in ea nominatim
expreſſum eſt: vnd ſind / in Inſtrumento diviſionis, ſon-
ſten allerhand jura dividentibus, pro diviſo, competen-
tia, ſpecificiret zubefinden: deß Begräbnüß aber nirgents
15 erwehnet worden: neque † actus agentium, ultra eorum
mentem & intentionem operari debent. *l. non omnis. ff. ſi
cert. pet. Molin. ad rubr. nu. 80 ff de verb. obligat. Covar. 1. var.
reſol. 2. n. 2.* Hierneben / iſt es auch / an deme / daß das halbe
Stettlin C. mit aller gerechtigkeit mein iſt / eigenthümblich /
& ratione dominij: Itē, daß ich / nicht weniger / als mein
Vetter / E. meinen Kirchvatter wechſelweiſe gehalten /
auch noch halte / welchen er beneben meinem Burgemei-
ſter / bey allen Kirchenrechnungen / dulden muß. Wie
dann auch / da zu erhaltung der Kirchen gebewde / etwas
conferirt wird / meine Vnterthanen / gleiche contribu-
tion / vnd darlagen / cum E. ſubditis, tragen / geben / vnd
thun müſſen / daß ich alſo / nichts minders / mein recht /
an der Kirchen / auſſer des Pfarlehns / als mein Vetter
habe. vnd meine ſubditi, ſind parochiani. Derwegen ich
billich / vor jhme / an meiner habenden ſepultur, vngehin-
dert bleiben ſolte.

So iſt auch zuerwegen / daß mein gut D. ein filial der
Kirchen zu C. iſt / vnd / vor dieſem / hat / durch den Diaco-
num daſelbſten / beſtellet werden müſſen. Ob nun gleich
itzo zu D. von mir / ein ſonderer Pfarner / gehalten wird /
ſo muß doch gleichwol mir meine gerechtigkeit / ſo ich / an
der Kirchen / zu C. habe / hiedurch nicht entzogen werden:
arg. l. id quod noſtrum. ff. de Reg. Iur. Neque præſumitur, daß
mein Vatter / per electionem, deß D Theils ſich habe
begeben / deß gebrauches der Kirchen / zu C. daſelbſt Got-
tes wort zuhören / oder ander gerechtigkeit.

Ferner verhoffe ich / auch dieſes / mir zuträglich ſein / daß
meine Eltern / Großeltern / vnd vorfahren / vnd ich in qua-
ſi poſſeſſione, berührten juris ſepeliendi, von Zeit vnſer
Großvätter abſterben / vnd alſo weit vber ſibentzig vnd
mehr / auch à ſolo tempore diviſionis fraternæ, vber 69.
Jahr / in quieta poſſeſſione hujus juris, geruhig geweſen:
Derwegen / ex hoc ſolo capite meines Erachtens / E. per
præſcriptionis longiſſimi ac immemorialis temporis ex-
ceptionem, litis ingreſſum impedientem, â limine judi-
cij, zu repelliren ſein würde: Weil † tanti temporis poſ- 16
ſeſſio, conſtituto & peculiari privilegio, gleich zuachten:
*l. ex hoc jure. §. ductus aquæ. ff. de aqu. quot. & æſtiv. Tiber. De-
cian. reſp. 118. num. 7. vol. 3. Dec conſ 85. n. 7. Per c. ſuper qui-
buſdam. §. præterea. ext. de verb. ſignif.* quin † etiam, tempus 17
immemoriale, vim legis habet *l. in ſumma. de aq. plu. arcend.
Felin. ad rubr. & c. cum nobis c. ſi diligenti. extr. de præſcription.*

Hiergegen aber / leget ſich das gegentheil / auff nachfol-
gende gründe. 1. Das ich mich keiner præſcription
brauchen / noch rühmen könte / weil *in l. 4. ff. de mort. infe-
rend.* zubefinden: quod † longa poſſeſſio jus ſepulchri 18
non tribuat. welchem ich doch / den *l. monumentorum. 6. C.
de religioſ* entgegen zuſetzen: ubi dicitur, præſcriptionem
longi temporis tribuere jus ſepulchri.

2. Weil ich † keine Decimas zur Kirchen gebe / müſte 19
ich auch das jus funerandi des orts nicht haben: ad quod
allegatur *c. ubicunque. 13. q. 2.* cui tamen obſtant, tria capi-
tula, ibidem ſequentia, ubi ſub pæna prohibetur ne, pro
ſepulturâ, quid accipiatur. So gibt auch vnſer Vätterer
ſeligen Theilung / ſo An. 35. geſchehen / daß mein Vatter /
die entrichtung der Decimen auff ſich genommen.

3. Ob ich wol / wegen derer actuum poſſeſſoriorum,
ſo dr. bei angezogen. mich zum höffligſten / auff die poſ-
ſeſſion meines juris funerandi referiret, vnd meine clage /
nur in poſſeſſorio retinendæ, ex interdicto poſſideris,
angeſtellet / So hat doch gegentheil / mir die Poſſeſs, ſo
doch notoria, per exceptionem dominij, abzuleinen / ſich
vnterſtanden: Vnd alſo verurſacht / daß mir / alß ob ich
mein recht erweiſen ſolte / von dem Iudice zugemutet wer-
den wollen / da ich hiergegen / der hoffnung geſtanden / ich
ſolte billich / bey meiner Poſſeſs geſchützt werden ſeyn / biß
ſo lange gegentheil mich in petitorio, heraus geſetzet hette
Damit ich aber / vmb ſo viel deſto mehr / gewiß werden
möchte / ob E. im ſtande des rechtens / etwas wieder mich
erhalten möge / oder nicht: Als iſt mein dinſtlich bitten /
mich nach fleiſſiger erwegung erzehlter vmbſtände / durch
einen rechtsſpruch zuverſtendigen: Ob / das Ius ſepelien-
di, vnter dem Wort Pfarlehn / begrieffen / vnd dem juri
patronatus anhengig / oder ſo viel mehr / von demſelben /
ein abgeſondertes werck ſey / vnd ob nicht mein Vetter /
aus angezogenen vmbſtänden / mich / bey meinem wolher-
gebrachten rechten der ſepultur, der Kirchen zu C. geru-
higzulaſſen / auch / de amplius non turbando, genugſam
caution zubeſtellen / ſchuldig: oder was ſonſten hierumb
allenthalben recht ſey? datum den 30. Aprilis Anno
1599.

N. N.

Erſtes †

20 Erſtes † Vrthel.

Rudolff ꝛc. Bekennen ꝛc. woſ. im ꝛc. So were/das jus ſepulturæ, ein beſonders weſen/vnd könte/zu dem iure patronatus, nicht gezogen werden/ vnd würde conſulent, bey ſeinem rechte vnd begrebnüß / in der Kirchen zu C. billich gelaſſen/ von rechts wegen. Prag. den 11. Maij, des 1599. Jahrs.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

21 Ander † Vrthel.

V. F. D. Zuvorn ꝛc. Demnach erachten wir/ nach fleiſſiger verleſung/vnd erwegunge derſelben/im rechten darauff zuerkennen/ vnd zuſprechen / gegründet ſein/ hat ewer Vatter A. beneben ſeinem Bruder/ B von ihrem Vattern/ewrem Großvatter/daß Stetlin C. neben andern gütern ererbet/vnd / es haben / obgedachte beyde Brüdere/in jhrer brüderlichen Theilung/ An. 35. das halbe Stetlin C. mit allen Zinſen/ geſchoſſen/ gerichten vnd rechten (allein etliche wenig ſtück / laut deß vns vberſchickten extracts ausgezogen) in dem Dorffe D geſchlagen / vnd/ es hat ewer Vatter/vnd ſeyn Bruder/vor vnd nach / der brüderlichen Theilung/ das jus ſepulturæ, in der Kirchen zu C. miteinander zugleich gehabt/ alſo/ daß ſie vnd jhre Leibeserben dahin/ ohne mennigliches einhalt vnd hinderung begraben worden/wie jhr dann nach abſterben ewres Vatters (weil auch daſſelbe allermaſſen/ wie er es gehabt in brüderlicher Theilung zukommen) nicht allein / vier Kinderlein/ geruhig/vnd kurtz verſchiener Zeit / ewer ſeliges Weib dahin begraben laſſen / ſondern habt auch/im Stetlin C. weil es euch/ zum halben theil/ zuſtendig/ewren Kirchvatter wechſelsweiſe gehalten/ welcher/ beneben ewrem Burgemeiſter/ allen Kirchrechnungen beygewohnet/ inmaſſen dann auch ewre vnterthanen/zu dem Kirchengebewde/ gleiche contribution getragen/ ob nun wol / in obangezogener brüderlichen Theilung/ Anno 1535. das Pfarlehn/vnd die Altar ausgezogen/ vnd zu dem Hauſſe C. geſchlagen worden/demnach aber/vnd weil/daß jus ſepulturæ, vnter dem wort/ Pfarlehn/ nicht begriffen/ noch auch demſelben anhengig/ſondern auch vielmehr darvon abgeſondert iſt/ſo kan euch ewer Vetter E als beſitzer des Hauſſes C von ſolcher von ewrẽ vorſahren/ auff gebrachter gerechtigkeit krafft habenden juris patronatus, nicht außſchlieſſen/ſondern jhr bleibet bey derſelben ſo lange billich biß jhr darvon durch ordentlich rechtlich erkentnüs/ entſetzet werdet. Von Rechts wegen vrkund ich / mit vnſerm auffgedruckten Inſiegel bekräfftiget.

Senior, vnd andere Doctores, der Iuriſten facultet, in der Vniverſitet Leipzig.

CONSILIVM LVIII.

Thema.

De iure funerandi, quid ſit, cui, quando & quibus ex cauſis competere dicatur: ubi ſimul plura, de iure patronatus, iudicio poſſeſſorio & petitorio, prolixè deducuntur.

SVMMARIA.

1 Status controverſiæ.
2 In iudicio poſſeſſorio, poſſeſſionem deducere ſufficit.
3 Vſus iuris funerandi, pro poſſeſſione eſt.
4 Poſſeſſio etiam per unicum actum probatur, & acquiritur.
5 Poſſeſſionem antiquiorem, & plures actus poſſeſſorios demonſtrans, eo ipſo facit, ut alterius poſſeſſio præſumatur vitioſa.
6 Antiquiorem poſſeſſionem, ac plures actus poſſeſſorios, pro ſe habens præfertur reliquis, qualiscunque coloratam poſſeſſionem habentibus.
7 Poſſeſſio antiqua præſumitur habere iuſtitiam permanentẽ.
8 Mutatio non præſumitur.
9 Poſſeſſio, ab eo, qui ſemel poſſedit, continuata præſumitur.
10 Qui olim poſſedit, hodiè etiam poſſidere dicitur.
11 Poſſeſſio in heredem continuata in dubio præſumitur.
12 Parochianus dicitur, qui, in loco, ubi ſitum eſt templum, habitat, & divina frequentat.
13 Sepultura ſpectat ad Eccleſiam parochialem defuncti.
14 Sepeliri quis debet, in ſua parochiali, vel in ea potius Eccleſia, in qua, maiorum ipſius, ab antiquo ſepultura extitit.
15 Si quis deceſſerit, non electa ſepulturã, in ſepulchro maiorum ſuorum humandus eſt.
16 Poſitio unius eſt excluſio alterius.
17 Exceptio firmat diſpoſitionem, in caſu, ſeu re non exceptã.
18 Limitata cauſa limitatum producit effectum.
19 Diſpoſitio limitata habet quoque effectum limitatum.
20 Quod maximè procedit, ſi de tali re agatur quę alias exceptione non factã, de ſui natura non comprehenderetur.
21 Filius renuncians hereditati, amittit ius patronatus.
22 Filius abſtinens hereditate patris, ius ſepulturæ non amittit.
23 Ius ſepulturæ non adimitur ei, cui ut indigno hereditas auffertur.
24 Ius ſepulturæ non venit in reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, ſed penes heredem manet.
25 Commoda iuris patronatus recenſentur.
26 Cauſæ efficientis potentia, arguitur ab efficacia effectus.
27 Ius ſepulturæ in templo habere poteſt, qui hereditatem non adiit: neque aditio hereditatis præſumitur, per exercitium ſepulturæ.
28 Aditæ hereditatis eſt argumentum, ſi quis ius patronatus, in hereditate aliquo, ſibi adſumſerit.
29 Sepulturam ſibi quis poteſt eligere, licet ius patronatus, in iſto loco alteri competat.
30 Definitio iuris patronatus ſubiicitur.
31 Ex iis, quæ reipſa avenerunt, ac verè facta ſunt, optima iuris dubii ſumitur interpretatio.
32 Actus priores, per ſequentes declarantur.
33 Diviſio inter ſocios facta, non tollit ius alteri competens, pro indiviſo.
34 Ius funerandi, per diviſionem, ad unum heredem non redigitur.
35 Iura ſpiritualia, ut & ius patronatus, per ſe ſunt individua.
36 Succedens in plures partes hereditatis, nihilo plus, quoad ius funerandi conſequitur, quam ſuccedens in pauciores.
37 Religioſa non deducuntur, in iudicium familiæ herciſcundæ, cum in illud non veniant obligationes, ex quibus ſingulis competit actio.
38 Diviſio, eſt inſtar tranſactionis, & ſtricti iuris.
39 Pacta omnia ſunt ſtricti iuris, neque plus probant, quam exprimunt.
40 Tranſactio, quantumcunque generalis, non comprehendit ea, de quibus cogitatum, & actum non eſt.
41 A tranſactione, ad diviſionem, rectè fit argumentatio.
42 Omnis diviſio ſimul quoque eſt tranſactio, & quidem propterè ſic dicta.
43 Omni tranſactioni ineſt diviſio, & omni diviſioni, ineſt tranſactio.
44 Iure religioſa extra humana commercia ſunt poſita.
45 Iura religioſa, in ſpecie cum vendi prohibeantur.
46 Sepulchrum venditum non dicitur, vendito eo, quod eſt intra certos fines.
47 Ius patronatus non tranſit in emtorem, ſi forte fundus, intra cuius limites capella conſiſtit, vendatur.
48 Ius patronatus non tranſit in emtorem hereditatis.
49 Idem omnino ſtatuendum de iure ſepulturæ, quod nec id tranſeat.
50 Ius patronatus, ſi, dato pretio, comparare ſibi quis velit, talem contractum irritum, & nullum, ius Canonicum pronunciat.
51 Emtor talis, de facto, & ſine proceſſu, ſtipulari poteſt.
52 Heres ſemel factus, nunquam deſinit eſſe heres.
53 Hereditas, etiam ſine ullo corpore, iuris intellectum habet, eſtque iuris univerſi, ac per ſe individui.
54 Diviſio eſt inſtar venditionis.
55 Actus agentium, non operatur, ultra eorum intentionem.
56 Coniecturis in caſu manifeſto non eſt locus.
57 Præſumtio cedit veritati, & perſpicuitati rei.
58 Poſſeſſio temporis longiſſimi, pro conſtituto, & peculiari privilegio habetur.
59 Poſſidens præſumitur dominus, eo caſu, quo poſſeſſio eſt longiſſima.
60 Confeſſio propria partis adverſæ præiudicat confitenti.
61 In notoriis non eſt opus probatione: neque iudicis declaratione iis requiritur.
62 Qui confitetur quid, ſub certa qualitate, is ad probationem eius, tacitè ſe obſtringit.

63 Præ-

63 Præſumtiones contra ſe habens intentionem ſuam per efficaciores, & apertiſſimas probationes, fundare tenetur.
64 Allegari aliquid non ſufficit, ſed probari perfectè oportet.
65 Precarium nullum eſt, ubi nec ullæ preces apparent.
66 Reus excipiendo fit actor, atque exceptionem ſuam probare tenetur.
67 Quilibet in poſſeſſione repertus, præſumtionem bonæ fidei pro ſe habet.
68 Poſſidens ad probationem ullam non adſtringitur.
69 Præſumtio pro poſſeſſore militans, onus probandi contrarium, in partem adverſam derivat.
70 Agens interdicto retinendæ, non tenetur probare, ſe, nec vi, nec clam, nec precariò, poſſidere.
71 Prætoris interdictum eſt, uti poſſidetis, ita poſſideatis.
72 In poſſeſſione ſua, quilibet tuendus, nec ab ea, citra ſufficientem cauſæ cognitionem, removendus.
73 E poſſeſſione ſua non prædo quidem eiici poteſt.
74 Poſſeſſor ſervitutis, juriſque funerandi, juſtè poſſidere præſumitur.
75 Poſſeſſoris partes ſunt potiores, & præſentem poſſeſſionem habens, Dominus eſſe præſumitur.
76 Iudex perperam facit, actorem à poſſeſſione ſua removens, quando conſtat, agentem ex interdicto retinendæ, habere poſſeſſionem.
77 Poſſeſſio rerum incorporalium duobus actibus probatur.
78 Poſſeſſorio retinendæ agens, titulum ſuæ poſſeſſionis indicare, multò minus probare tenetur.
79 Poſſeſſionis cauſa eſt præcipua, & antequam ad petitorium procedatur, prius determinanda poſſeſſio.
80 Poſſeſſionis controverſia, ſuſpenſo petitorio, ante omnia prius expeditur.
81 Ordine quod prius eſt, primo etiam rectè expeditur.
82 Cauſa poſſeſſionis prius decidenda, & actor poſſeſſorio intitens in ſua poſſeſſione tuendus: Reus autem, de dominio excipiens, ad petitorii excuſſionem, cum iure ſuo remittendus eſt.
83 Turbatus antequam plene reſtituatur, turbanti reſpondere non tenetur.
84 Etiamſi reus, dominii probationem, in promtu offerret.
85 Turbator, ſeu ſpoliator, ſemper delinquit, donec à turbatione deſiſtat, ſive, rem reſtituat.
86 Turbatio manifeſta eſt, quando conſtat de poſſeſſione agentis, & turbatione rei conventi.
87 In poſſeſſorio iuditio, ſufficit deducere poſſeſſionem.
88 Turbari actor intelligitur, eo ipſo, quod adverſarius ſeſe opponit iudicio, & contradicit.
89 Turbatio inducitur quacunque moleſtia, & impedimento.
90 Turbatio inducitur, ex prohibitione utendi jure ſuo.
91 Turbatio eſt, ſi quis prohibeat quem, ne hac vel illa re utatur: & eo ipſo, per prohibitionem, adverſarium in poſſeſſione, ſeu uſu iſtius rei fuiſſe, præſupponit.
92 Interdictum poſt tempus, antea cenſetur fuiſſe permiſſum.
93 Privatio præſupponit habitum, ſicuti effectus cauſam.
94 Actionis qualitas ex concluſione diiudicatur.
95 Libelli narrata, ultra concluſionem ſe non extendunt: ſed ad eam reſtringuntur.
96 Libelli omnis vis conſiſtit in concluſione.
97 Super poſſeſſorio prius ſententionandum, petitorio interim ſuſpenſo.
98 Poſſeſſorium cum petitorio cumulari nequit.
99 Interdicta retinendæ, & recuperandæ, ſibi invicem ſunt contraria.
100 De retinenda poſſeſſione agens, aſſerit ſe poſſeſſorem, petitque ut retineat, quod poſſidet
101 Petitorio agens, adverſarium quodammodo poſſeſſorem conſtituit.
102 Petitorium proponens, poſſeſſioni quodammodo renunciare, & in adverſarium transferre, videtur.
103 Iudex ſententiam libello, eiuſque petitioni conformem dabit.
104 Sententia, in poſſeſſorio, qualis eſſe debeat.
105 Servitus odioſa eſt, & regulariter non præſumitur.
106 Poſſeſſionis traditio & poſſeſſio ipſa, probatur per inſtrumentum ſuper ipſa confectum.
107 Libertas eſt favorabilis, & ante omnia præſumitur.
108 Eccleſia quælibet, eſt, & præſumitur eſſe libera.
109 Libertas præſumitur, contra aſſerentem ſibi eſſe jus funerandi in templo alieno.
110 Funerandi ius eſt ſpecies iuris patronatus.
111 Ius ſepulturæ eſt res ſpiritualis, religioſa & ſacra, ſive quid annexum ſpiritualibus, ſicut Eccleſia ipſa & cœmiterium.
112 Eccleſiaſticus iudex habet cognitionem iuris funerandi: expreſſarum vero funeris laicus.
113 Ius funerandi ſpecies iuris parochialis indigetatur.
114 Incluſio unius eſt excluſio alterius.
115 A quo removetur genus, ab eodem & ſpecies quælibet removentur.
116 Tranſactionis idem effectus, qui rei iudicatæ & iuriiurandi.
117 Qui aliam ſibi eligit ſedem, ibi & ſepeliri debet.
118 Relictis patrum ſepulchris, poteſt quis, per electionem, ad nova loca, ſe & ſuos transferre.
119 Secundum naturam eſt, commoda cuiuſque rei, ſequi eum, qui onera ſive incommoda ſuſtinet.
120 Abſurdum eſt, alium habere commoda, & alium ſuſtinere onera.
121 Qui ſuſtinet onera Eccleſiæ, illi & ius patronatus competit.
122 Ius patronatus Eccleſiæ alicuius, acquiritur, fundatione, vel dotatione.
123 Patronum non quævis dos efficit, ſed ea demum, quæ Eccleſiæ & ſubſtantiæ miniſterii congrua & ſufficiens eſt.
124 Decimas ubi quis perſolvebat vivus, ibi ſepeliatur mortuus.
125 Privilegiatus eſt ſuper iure funerandi, qui habet ius patronatus, vel advocatiam alicuius Eccleſiæ.
126 Translatio iuris patronatus ab aliquo facta, & ipſi transferenti, & omnibus eius ſucceſſoribus præiudicat.
127 Origo cuiuſque rei ſpectanda.
128 Mutatio non præſumitur, ſed probanda.
129 Inferior, non poteſt tollere legem ſuperioris.
130 Interdictum de mortuo inferendo illi datur, cui ius eſt inferendi, & ſepulchrum faciendi, contra eum, qui debet ſervitutem.
131 Sepulchra per alium non debent aperiri: nec alius in iis eſt ſepeliendus, domino invito.
132 Sepeliens in alieno, ſine conſenſu Rectoris iſtius Eccleſiæ iniuriarum tenetur.
133 Succedens in ius & dominium alterius, utitur eius iure.
134 Ne ſis conditionis melioris, quam is, a quo cauſam habet.
135 Diviſio eſt quædam alienationis ſpecies.
136 In dubio præſumitur quid factum, ob cauſam neceſſariam.
137 Concedi non debet, quod conceſſum ineffiçax & fruſtraneum eſt.
138 Difficultas magna, & impoſſibilitas, pari iure æſtimantur.
139 Fruſtra aliquid fieri, iura non admittunt.
140 Dicendum, vel petendum non eſt, unde impietas, vel inhumanitas ſequi poſſit.
141 Diſplicere non debet amplius, quod dudum placuit.
142 Viam, quam quis ſemel elegit, ſequi oportet.
143 Poſſeſſionem, & ius funerandi, in fundo alieno allegans, tenetur probare.
144 Pro libertate, & libertatis poſſeſſione eſt præſumtio.
145 Actore non probante, reus abſolvitur, etſi ipſe nihil præſtet.
146 Interdictum de mortuo inferendo, datur ei tantum, cui ius eſt inferendi, & ſepulchrum faciendi,
149 Ius illud nihil eſt aliud, quam titulus, quo probatur, iuſtè hoc eſt, nec vi, nec clam, nec precario poſſideri.
148 Titulum in funerandi iudicio probari oportet, quia ſine titulo funerandi ius nemo poſſidere poteſt
149 Titulum probari oportet, ſi, in caſu decimarum iurium Epiſcopalium, Iuriſdictionis, beneficiorum, & ſimilium, adverſus eum, qui Dominus eſt, agatur.
150 Poſſeſſio rerum ſpiritualium non detinetur, niſi illa prius ex titulo iuſtificetur.
151 Præſumtionem contra ſe habens, dicitur in mala fide.
152 In mala fide dicitur, ſi titulum reddatur ad non titulum.
153 Officium ſuum nemini damnoſum eſſe debet.
154 In actibus, qui non iure noſtro, ſed iure amicitiæ, & familiaritatis, atque gratioſe fiunt, nulla acquiritur quaſi poſſeſſio iurium, etſi centum vicibus, vel ultra fiant.
155 Ratio eſt, quoniam ex parte eius, cui deberet acquiri, non eſt animus acquirendi: ex parte alterius, non eſt patientia, ſine qua poſſeſſio iurium non acquiritur.
156 Precarium tamdiu durat, quamdiu voluntas concedentis.
157 Præſumtio duntaxat probabilis eſt, quæ ex ſignis, conjecturis, & indiciis colligitur: tantumque ſemiplenam facit probationem.
158 Sepeliri quis poteſt in aliquo loco ex conceſſione gratioſa.
159 Literæ in lapidibus ſcriptæ, non faciunt plenam probationem: & ſepulchri, vel monumentorum ſcripturæ, non probans ipſorum proprietatem.
160 De actu, ex iure & cauſa eſt iudicandum.

161 Eſſe-

161 Effectus rerum, ex cauſis cognoſcuntur.
162 Sepultura non omnis fit jure, ſed & quædam non jure, id eſt, permiſſione, ſine juris neceſſitate.
163 Bona fide probata, ſequitur, quod nec vi, nec clam, nec precariò poſſideamus.
164 Interdicto uti poſſidetis agens, poſſeſſionem ſuam probare debet, & ſe poſſidere, & adverſarium turbare ac moleſtare.
165 Poſſeſſionem injuſtam Prætor non tuetur.
166 Præſcriptionem allegans, probabit ejus continuationem.
167 Bona fides omninò allegandà, ab eo, qui ſe fundat, in præſcriptione.
168 Præſcribens ſervitutem, habet contra ſe præſumtionem juris.
169 Res quælibet præſumitur libera.
170 Poſſeſſio longa non tribuit jus ſepulchri ei, cui jure non competit.
171 Actus clandeſtini, violenti vel precarij, non proſunt ad obtinendum ullum interdictum poſſeſſorium.
172 Injuriarum tenetur, ſi quis alicubi ſepeliat quem curet, ſine conſenſu Rectoris iſtius Eccleſiæ alienæ.
173 Facta non præſumuntur, niſi probentur.
174 Jus alteri quæſitum tolli nequit, ne quidem à Principe.
175 A ſeparatis malè infertur.
176 Maximè, ubi de poſſeſſione rei, vel juris alicujus quæritur.
177 Separatorum ſeparata eſt ratio & conditio.
178 Extenſio non fit, ab articulo, ad articulum: à re, ad rem.
179 Actus meræ facultatis non inducit conſuetudinem reſtrictivam liberæ poteſtatis.
180 In his, quæ meræ facultatis ſunt, nulla cadit conſuetudo, vel præſcriptio.
181 Ea, quæ voluntariè gerimus, non extenduntur ultra, quàm gerimus.
182 Nemo plus juris in alium transfert, quàm ipſe habet.
183 Conditionis melioris nemo eſt, quàm fuit ipſius autor, à quo jus aliquod in eum tranſiit.
184 Res unaquæque à fine ſuo æſtimanda: utpote, in quo forma ejus ſpectatur.
185 In his, quæ fiunt, non tàm factum, quam animus & intentio facientis ſpectari debet, ut ſciamus, quo fine unumquodque ſit habendum.
186 Jus ſepulturæ eſt res ſpiritualis, ſive ſpiritualibus annexum.
187 Excluſus ab hereditate, ſive ſucceſſione hereditaria, etiam à jure patronatus removetur.
188 Jus patronatus transfertur alienatione, ſi univerſitas cui illud accedit, diſtrahatur, & in alium transferatur.
189 Sicut & cum univerſitate confiſcatur.
190 Jus patronatus tranſit in emtorem hereditatis.
191 Jus patronatus, ad heredem univerſaliter inſtitutum tranſit, & filio, qui fortè in re certa inſtitutus eſt, non tertio.
192 Hereditate vendita, omnia veniunt, quæ quocunque titulo, & jure, ad heredem ſpectant.
193 Jus patronatus, etſi per ſe vendi non poſſit: tamen cum univerſitate rerum temporalium omninò transfertur.
194 Emtor res emtas pro pretio tenet, ſint illæ qualeſcunque.
195 Præſcriptionis forma eſt poſſeſſio.
196 Poſſeſſionis forma eſt bona fides, & juſtus titulus.
197 Res Sacræ, Sanctæ, & religioſæ, etiam titulo tenus, planè ſunt imprænſcriptibiles.
198 Jus patronatus non præſcribitur.
199 Turbat judicialiter, qui, libertatis poſſeſſionem, dubiam & obſcuram reddere conatur.
200 Allegans poſſeſſionem, & jus funerandi, in fundo aut templo alieno, debet id probare.
201 Pro poſſeſſore libertatis eſt præſumtio firma: & interdicto generali, uti poſſidetis, quod adverſus judicialiter turbantem competere, certum eſt:
202 Item interdictum ſpeciale: ne quid in loco ſacro.
203 Interdicto non tenetur, qui jure non patitur.
204 Res ſpirituales, in univerſum, abſque titulo, nemo poſſidere poteſt.
205 Agentem interdicto, uti poſſidetis, non teneri probare titulum, aut juſtificare poſſeſſionem ex titulo, quatenus vetum ſit.
206 Agenti ex interdicto uti poſſidetis, aut, de mortuo inferendo, rectè objicitur exceptio intentionis: tibi non competit interdictum: quia ſine titulo poſſides.
207 In toto jure, generi per ſpeciem, regulæ per exceptionem derogatur.
208 Notoria multa dicuntur, quæ tamen non ſunt.
209 Papæ, vel Principi, de notorio aſſerenti, plenè non creditur.
210 Dominii transferendi rationem, certo & immutabili ordine conſtare oportet: neque æquum eſt, ut unuſquiſque pro inſatiabili affectu, ex quavis cauſa, alienæ rei poſſeſſionem arripiat.
211 Poſſeſſorium cum petitorio, ex uſu fori, cumulari poteſt.
212 Spiritualis, beneficialis & Juriſdictionalis cauſa poſſeſſoria, cauſam proprietatis ſibi habent annexam.
213 Quod actori licet, multò magis reo licere debet.
214 Judicis arbitrio committitur, velit, an nolit judicando, poſſeſſorio petitorium cumulare.
215 Diverſæ actiones, ab una, vel pluribus perſonis, eadem petitione, adverſus eundem conjungi poſſunt.
216 Cumulatio plurium actionum regulariter admiſſa, ut lites, & ſumtus litium minuantur, citoque finiantur.
217 Publicè intereſt, ut litibus citò finis imponatur.
218 In judicio, uti poſſidetis fertur ſententia, pro eo, qui docuit, adverſarium, à quo turbatus eſt, non poſſidere, neque poſſediſſe.
219 Quin &, ſi eorum alter juſtè, alter injuſtè poſſideat, pro eo, qui juſtè, vel certè juſtius poſſidet, fertur ſententia.
220 In hoc caſo, pro poſſeſſore libertatis ferenda ſententia.
221 Sententia ferenda pro eo, qui poſſeſſionem ſuam, melioribus rationibus confirmavit.
222 Titulum habens potiora jura habere intelligitur, quàm habet is, qui ſola præſcriptione nititur.
223 Poſſeſſio titulata, in judicio uti poſſidetis, meritò præfertur poſſeſſioni nullo titulo ſuffultæ.
224 In judicio uti poſſidetis, articuli, & depoſitiones, ſive deductiones, de proprietate, non ſunt impertinentes.
225 Poſſeſſione utrinque dubia, ejuſq; probatione, pro eo pronunciatur, qui titulatam, ſive in dominio fundatam poſſeſſionem melius probavit.
226 Proprietas, tanquam dignior, ſemper trahit ad ſe poſſeſſionem, ut ea ſequatur dominium, quia juſtior eſt petitio proprietatis.
227 Reſtitutio ante omnia fieri non debet, quoties notorius defectus proprietatis obſtat agenti: vel præſumtio juris, aut jus commune eſt, contra illum, qui eſt ſpoliatus.
228 Sententia pro actore non ferenda, ſi probet titulum inanitem, aut quemcunque alio modo inferiorem titulo, quem pro ſe, & poſſeſſione ſua, habet reus.
229 Poſſeſſionem ſervitutis, poſſeſſione libertatis antiquiorem, & potiorem dicere, irrationabile foret.
230 In caſo dubio ſententia pro libertate fertur.
231 Actore poſſeſſionem ſuam non probante, aut juſtificante, abſolvendus eſt reus.
232 In cauſa poſſeſſionis dubia, abſolvendus eſt reus: ſive, in dubio abſolutoria, pro reo, ferenda eſt ſententia.
233 Actoris eſt, omnia & ſingula probare, niſi ſuccumbere velit: ideo etiam, eo non probante, reus abſolvitur.
234 In genere aliquid allegare non ſufficit, niſi etiam in ſpecie id ipſum probetur.
235 Judex ſuper poſſeſſorio, & petitorio ſimul ſententionari poteſt, ſi utrumque in aſſertionibus partium fuerit ventilatum, deque illis evidenter ex actis conſtet.
236 Quod nominatim, ſi actor non contradicat proprietatis deductioni ad ſpolium, & judicium recuperandæ poſſeſſionis, extenditur.
237 Spoliatus ante omnia non reſtituitur, quando de exceptione dominii ex actis conſtat, nec contra eam Actor proteſtatus fuerit.
238 Poſſeſſoria remedia præſupponunt, ſive concernunt poſſeſſionem rerum corporalium, vel certè quaſi poſſeſſionem jurium in rebus conſtitutorum.
239 Actor, in judicio, ſive interdicto, uti poſſidetis, victoriam non reportat, ſi opponatur, vel probetur, exceptio clandeſtinæ violentæ, aut precariæ poſſeſſionis.
240 Sepulchra vel ſunt hereditaria, vel familiaria.
241 Familiaria ſepulchra ſunt, quæ quis ſibi, ſuæque familiæ conſtituit.
242 In ſepulcro familiari, omnes heredes, etiam extranei, ius ſepeliendi habent.
243 Jus ſepulcri familiaris, ad familiam, etiamſi nullus ex ea heres ſit, non etiam ad alium quenque, pertinet.
244 Sepulchra hereditaria ſunt, quæ quis peculiariter ſibi, heredibuſque ſuis conſtituit: vel, quæ paterfamilias, iure hereditario acquiſivit.
245 In monumento hereditario, quod quis fecit pro ſe, & heredibus, liberi non habent jus ſepeliendi, ſi non ſunt heredes, niſi longo tempore præſcripſerint.
246 Sepulchra per alium aperiri non debent, neque alius in iis eſt ſepeliendus, domino invito.

247 In ſepulchrum hereditarium, mortuos inferre non licet iis, qui heredes non ſunt, niſi fortè humanitatis ſaltem gratia, & ex cauſa neceſſitatis, ſepeliri ipſis concedatur.
248 Venditor fundi, excipiens locum ſepulchri, adhoc, ut ipſe & poſteri ejus illi inferantur, ſi via prohibeatur, Interdicto uti poteſt.
249 Intellectus l. ius familiarum. & l. ius ſepulchri. C. de relig. & ſumtib. funer.
250 Quiſque ſcire debet, quod ſuum non eſt, id ad alium modis omnibus pertinere.
251 Sepulchrum ab avo conſtitutum, pro hereditario ſive familiari habetur, maximè in dubio, quando ex ordinatione defuncti, vel ex inſcriptione ſepulchri nihil apparet.
252 Heres heredis, eodem commodo, cum ipſo herede, rectè fruitur.
253 Sententia Scabinorum Lipſienſium, ſuper hac controverſia, de iure funerandi.

1 ZWiſchen † A. Klägern/an einem / vnd B. Beklagten / anders Theils/hat ſich/ ohnlengſt/ ein Streit erhaben/ in puncto Juris funerandi: Jn deme Kläger/daß Jus funerandi, in der Kirchen/ zu C. haben: ſolches aber jhme Beklagter keines Weges geſtehen/oder nachgeben/ will. Vnnd allegiret A. Kläger/ pro fundamento ſuæ intentionis, nachfolgende motiven.

Erſtlich/ Jus familiæ, & poſſeſſionis continuatæ: mit Vorgebung/es hetten ſeine Eltern/ vnd Voraltern/ vor ſich/vnd die jhrigen/ vber Rechts verwehrte Zeit/ jhr Begräbnüß/in der Kirchen zu C. mit einander zugleich gehabt. Vnd das ſolches nach jhrem abſterben/auff jhre Erben/vnd nachkommen gebracht ſey.

Zum andern/daß ſein Klägers Großvatter/ Vatter/ vnnd zwey Brüdere alle ſeligen daſelbſt auch begraben worden.

Zum dritten / daß er Kläger ſelbſt / per continuationem poſſeſſionis vel quaſi, kurtz verſchiener Zeit/ drey ſeiner Kinderlein/ ſo wol ſeyn liebes Weib / ſo Gott der Allmächtige/ nach ſeinem Willen zu ſich genommen / in bemelte Kirche/ohne menniglichs Hinderung / vnd Einhalt/habe legen vnd begraben laſſen. Cum verò de tot, & tam multis actibus poſſeſſoriis, manifeſtunè conſtet, probatio poſſeſſionis & juris funerationis, eò fortior ha-
2 beri debet: tum, quod † verſamur in judicio poſſeſſorio, in quo poſſeſſionem deducere ſufficit: *Fab. in §. retinendæ. num. 23. Inſtit. de interdict. Joſeph Ludovic. conclu. 71. verſ. nec in hujuſmodi. Vergin. Bocat. in tr. de manutene. in poſſeſſ. c. 16 nu.*
3 *1. & 8. Ang. in §. quadrupli. num 48. Inſt. de action.* &c, † uſus, hoc caſu, pro poſſeſſione eſt. *arg. l. queſtio. ff. de V. S. l. ſi quis*
4 *diuturno. ff. ſi ſervit. vindic. l. 2. C. de ſervit. & aq.* tum: quod † poſſeſſio, etiam per unicum actum probetur, & acquiratur: *l. 1. §. quæſitum ff. de aq. quot. & aſt. c. conſultationibus. de jur. patron. c. cum Eccleſia. de cauſ. poſſ. & propriet. Abb. conſil. 4. colum. 11. lib. 1. Ferrarienſ. in ſua prax. in forma libel. act. conſeſſoria. verb. plenam & omnimodam. num. 11. Cephal. conſil. 170. num. 52. Gravet. conſil. 124. num. 9. & conſil. 322. colum. antep. verſ. ſeptimo principaliter. Thom. Grammat. conſil. 101. Oldrad. conſil. 312. in fin. Dec. conſil. 117. num. 2. verſ. quod autem. Corn. conſil. 47. in præſenti. num. 4. lib. 3. Schurff. conſil. 87. num. 6. cent. 2.* tum,
5 quod jure cautum ſit, eum, qui † antiquiorem poſſeſſionem, & plures actus poſſeſſorios demonſtrat, eo ipſo facere, ut alterius poſſeſſio præſumatur vitioſa: *c. licet cauſam. ubi Canon. de probat. c. ult. de reſtit. ſpol. Menoch. rem. recup. 15. num. 364. 388. & ſeq. Ruin. conſil. 78. num. 5. & ſeq. lib. 4. Gravet. conſil. 104. num. 14. Boer. deciſ. 239. num. 6.*
6 itaque, qui † antiquiorem poſſeſſionem, ac plures actus poſſeſſorios, pro ſe habet, præfertur reliquis qualitercunque coloratam poſſeſſionem habentibus: *c. cum ad ſedem. ubi Panorm. & DD. de reſtit. ſpoliat. Covar. ad c. poſſeſſor. p. 2. §. 1. num. 4. de Reg. Iur. in 6. & Menoch. d. rem. recuper. 15.*
7 *num. 385. 386. & ſeq.* tum denique, quod † poſſeſſio antiqua præſumitur habere juſtitiam permanentem: *ut inquit Afflict. deciſ. Neapol. 276. num. 6. & poſt ipſum Schrader. conſil. 34. num. 38. volum. 1. var. conſil. German. Joſeph. Ludov. deciſ. Peruſ. 11. num. 4.* Mutatio † enim non præſumitur: 8
gloſ. in l. ſi verò. §. qui pro rei qualitate. ff. qui ſatiſd. cog. Menoch. conſil. 1. num. 121. & conſil. 100. num. 82. Pariſ. conſil. 67. num. 25. volum. 3. Ruin. conſil. 2. num. 2. volum. 2. Roland. à Valle conſil. 77. num. 32. lib. 1. ſed potius perſeveratio & continuatio
præſumitur: ideoque † & poſſeſſio, ab eo, qui ſemel 9
poſſedit, ſemper continuata eſſe, præſumitur: *Innoc. in c. ſæpè. de reſtit. ſpol. quem allegat, & ſequitur Mynſing. reſp. 18.*
num. 22. & idem tenet reſp. 31. num 6. eoque ſpectat, quod † 10
qui olim poſſedit, & hodie poſſidere, præſumi dicatur: *c. cum ad ſedem. 9. & c. olim. extr. de reſtit. ſpol. & inc. poſt electionem. de conceſſ. prabend. Afflict. deciſ. 327. num. 2. Roland. à Valle conſil. 6. num. 36. Mynſing. reſp. 25. num. 11.* quibus, ad probandam poſſeſſionem Actoris, & hoc accedit,
quod † poſſeſſio, in dubio, continuata præſumatur, 11
in heredem: juxta doctrinam *Bartol. Aret. & Claud. Aquenſ. in l. Pomponius. §. 1. ff. de acq. vel amit. poſſ. Bald. in repet. l. Celſus. part. 4. princ. num. 6. ff. de uſucap. Univerſ. Francof. ad Oder. conſil. 32. n. 39. vol. 1. var. conſil. German.*

Zum vierten / das halbe Stetlein C. ſey jhme eigenthumlich & ratione dominij. zuſtändig: dahero auch die Kirche daſelbſt / vor ſeine Pfarrkirche / ſeu templo parochiali billich zuhalten: bevorab/ weil in der Theilung/ dieſe Clauſul zubefinden / daß das halbe Theil/ deß Stetlins C. mit allen Gnaden / Rechten / Gerichten / vnnd Gerechtigkeiten/Nutzungen / vnd Dienſten / Gerichten ober vnd nieder/ gar nichts außgeſchloſſen / ſeinem Vatter / in berührter Theilung/ ſey zukommen/vnnd/ cum omnibus qualitatibus, nunmehr auff jhn / als deſſelben Sohn/gebracht / vnd verſellet worden ſey: cum omnia jura defuncti, in heredem translata cenſeantur: atque eadem cum ipſo perſona reputari ſoleat.

Zum fünfften/er habe/nichts weniger/Kirch-Vätter/ als Beklagter / in der Kirchen zu C. biß auff dato gehalten / ſo jährlichen / bey allen Kirchenrechnungen ſeyn/ vnd jederzeit geduldet werden müſſen.

Zum ſechſten/ſeiner Forbrige eines/ſey dahin zu derſelben Kirchen gewidmet: vnd ſeine Vnterthanen / müſſen auch / zu den Kirchen Gebewden / ſo offt deren vorfallen / gleiche contribution, vnd darlagen / cum ſubditis Rei tragen/ vnd thun. Dahero je zuſchlieſſen / das A. durch die Vätterliche Theilung / der Kirchen zu C. mit nichten außgeſchloſſen / ſondern berührte Kirche / pro ſuo templo parochiali, weil er deß halben Stetlins Erb / vnnd Grundherr iſt / neceſſariò gehalten werden müſſe: Nam † ſi Parochianus, id eſt, 12
Eccleſiæ parochiali ſubditus, is dicitur, qui, in loco, ubi ſitum eſt templum, habitat, ibique divina audit, multò magis dominus, ad quem, pro parte dimidia, oppidum, in quo ſitum eſt templum, hereditariè ſpectat, pro parochiano iſtius habendus erit: *Canoniſt. in c. ii qui. de ſepult. faciunt notata Menoch. de præſumt. lib. 6.*
cap. 88. in pr. atqui † juris eſt, ſepulturam ſpectare ad 13
Eccleſiam parochialem defuncti: *c. 1. & c. in noſtra. de ſepultur.*

Zum ſiebenden/thut darwider/gar nichts/daß Gegentheil ſagen möchte / es hette A. Vatter/ ſich auff das Gut D. theilen laſſen / daſelbſten er eine eigne Kirche/ vnnd dahero ſich/ deß Rechtens / an der Kirchen zu C. begeben hette. Dann hierauff wird geantwortet: daß D. ein filial ſey der Kirchen / zu C. vnnd / vor dieſem / von dem Diacono daſelbſt beſtellet werden müſſen. So iſt auch / vber diß / klaren Rechtens, quod talis remiſſio juris, & ita, quod quis id, quod ſuum eſt, jactare voluerit, non præſumatur: wie man deſſen auch / durchauß nicht geſtändig: vnnd A. als Erbherin deß halben Stetlins / noch auff dieſe Stunde frey ſtehet / ſich deß Gehör Göttlichem Worts / & perceptione Sacramentorum, in der Kirchen / zu C. zugebrauchen / wie den jhme / von B. nicht verbotten

werden

werden könte / einen Siz / oder Wohnhauß / auff ſei-
nem halben Theil / im Stedlin auffzubawen / vnnd ſein
weſentliches domicilium darinnen anzuſtellen / daß al-
ſo / mit nichten / zu zweiffeln / hoc templum, A. actori
eſſe Parochiale, cumque domicilium in prædicto op-
14 pido etiamnum habere. Juns autem eſt, quod, † ſi quis,
domicilium habeat in civitate, licet, ad villam ruralem
ſe transferat, ſi, non electa ſepultura, ibi decedat, non in
Eccleſia dictæ villæ, ſed in ſua parochiali, vel in ea po-
tius, in qua, majorum ipſius, ab antiquo, ſepultu-
ra extiterit, ſepeliri debebit: *ita eſt textus, ad literam in
c. is qui habens domicilium. de ſepult. in 6.* Weil dann A.
Groß-Eltern / Eltern / vnnd Vorfahren / in der Kirchen
zu C. ja auch nunmehr ſein liebes Weib / vnnd Kin-
der begraben worden / vnd alſo / vber Menſchen Ge-
dencken / ihr Begräbnüß daſelbſten gehabt / ſo kann je
nicht anders erkennet / noch geſprochen werden / denn
daß A. vnnd ſeine Nachkommen / darbey billich gelaſſen
15 werden: cum juris ſit, ſi † quis deceſſerit, non electa ſe-
pultura, eum in ſepulchro, majorum ſuorum, humari
dum eſſe: *per text. in c. Ebron. & c. unaquæque. verſ. item Ioſeph.
cum ſeqq. 13. quæſt. 2. & c. de uxore. de ſepult. c. is qui. eod. tit.
in 6.*

Zum achten / weil in der Theilung / bey neben dem
Pfarlehn / in ſpecie, das Altar includiret, vnnd benen-
net: zu dem Ende / ut exclusum, & communioni reſer-
vatum intelligatur, was / neben dem Altar zur Kirchen
gehöret / nimirum jus funerandi, vnnd dergleichen / ſo in
ſolche Theilung nicht gezogen / ſondern in gemein / vnnd
16 vngetheilet verbleiben ſolle: tum: quod † poſitio unius,
alterius ſit excluſio: *l. ſi inter me & te. ff. de except. rei judic.
l. Pomponius. §. ſed & ii. ff. de procurat. l. hæc verba. ubi Alciat.
ff. de V. S. l. maritus. & ibi Dd. communiter. C. de procurat. Cacher.
17 deciſ. 85. num. 2.* tum: quod † exceptio, firmet diſpoſi-
tionem, in caſu, ſeu, re non excepta: *l. quod verò. ff. de legib.
text. not. ab. in l. nam quod liquidum §. fin. ff. de pena leg. & l. quæ-
ſitum. §. denique in fin. ubi Bartol. ff. de fund. inſtruct.* tum,
18 quod † limitata cauſa, limitatum producat effectum:
*l. in agris. ff. de acquir. rer. domin. l. militis codicillis. ff. de teſtam.
milit. l. 2. ff. de peric. & com. rei vend. gloſ. & Dec. in l. in ambiguis.
§. quoties. de reg. Iur. Menoch. conſil. 647. num. 4. volum. 7.
Everhard. conſil. 135. num. 13. & conſil. 165. num. 2. Weſſenbec.
19 conſil. 52. num. 41. Vir. deciſ. Neapol. 380. num. 21.* &, † diſpoſi-
tionem limitatam, limitatum producere effectum,
*poſt alios reſponderunt Cephal. conſil. 288. num. 43. volum. 2.
Burſat. conſil. 363. num. 25. volum. 3. Dec. conſil. 1) num. 58. vol. 3.*
20 idque † maximè procedit, ſi, de tali re, agatur, quæ aliàs,
exceptione non facta, de ſui natura non comprehende-
retur, quemadmodum hoc noſtro caſu, ubi jus funeran-
di, juri patronatus non ineſt: *Everhard. in topic. in loc. ab ex-
ceptione ad regulam. num. 2.*

Vnd ſolches / zum neunten / vmb ſo viel deſto mehr /
weil / ſub vocabulo Pfarlehn / quod de Jure patronatus
neceſſario intelligendum eſt, das Jus ſepulturæ, Jn-
halts der Rechten / nicht begriffen / ſondern / von denſel-
ben / ein gantz abgeſondertes Weſen: auch / ab heredi-
tate, quiddam ſeparatum iſt: welches auß nachfolgen-
den Vrſachen erſcheinet: I. Das zu Rechte wol verſe-
21 hen: quod † filius renuncians hereditati paternæ, jus
quidem patronatus amittat, ſiquidem tranſeat, cum u-
niverſitate, *arg. c. 1. de jur. patron. & c. ex literis. & c. cum ſecu-
22 lum. eod. tit. Roland. à Valle conſil. 47. num. 36. volum. 1.* atqui, †
licet filius abſtineat hereditate patris, ſeu renunciet illi,
jus tamen ſepulturæ, per hoc non amittit, ſed omninò,
renunciatione non obſtante, iſtud ſepulcri jus retinet:
per textum in l. vel quod. 6. ff. de religioſ. & ſumt. fun. quod dici
non poſſet, niſi jus ſepulturæ, ſeparatum quiddam eſſet,
23 ab hereditate. II. Cum, † ut indigno, hereditas aufer-
tur, (quo caſu jus patronatus quoque amitti realati-
tum eſt) jus ſepulturæ ei competens, per hoc adem-
tum non erit: *text. in l. ſi quis fuerit. 33. ff. de relig. & ſumt. fun.*
ſequitur ergò, inconvincibiliter, jus ſepulturæ, cum
jure patronatus, nihil habere commune, ſed eſſe diver-
ſiſſima, ideoque, de uno, ad alterum, tanquam à ſepara-
tis, malè inferri, *arg. l. Papinianus. ff. de minor. Surdus. conſil.
150. num. 94.* III. Beſagen die Recht / quod † heres, 24
cujus fideicommiſſum eſt, ut hereditatem alteri reſti-
tuat, per hanc ipſam reſtitutionem, jus ſepulturæ, per il-
lam hereditatem, ſibi obveniens, non amittat, neque in
reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, jus ſepulturæ ve-
niat, ſed penes heredem maneat: *text. expreſſ. in l. quia per-
inde. 42. ff. ad SC. Trebellian. & fac. l. 5. & 6. ff. de relig. & ſumt.
funer. adde l. 4. §. 21. ff. de fideicom. libert.* Jam, ſi jus funeran-
di, cum jure patronatus idem eſſet, certè penes here-
dem, reſtituta hereditate, remanere non poſſit, ſed ſicut
jus patronatus tranſit cum univerſitate; *d. c. 1. de jur. pa-
tronat.* ita quoque jus ſepulchri: de cujus tamen con-
trario, ex textibus modo adductis conſtat: cum qua
concluſione, utpote, veriſſima tranſeunt, *gloſ. in d. l.
quia perinde. ac Bartol. Alex. & alii in l. precibus. C. de impub. & al.
ſubſtitut.* IV. Wird auch dahero / vnd ab effectis, &
& commodis juris patronatus, recht geſchloſſen / daß mit
dem jure funerandi ſolches nichts zuſchaffen habe: ſiqui-
dem † commoda juris patronatus hæc ſolummodo 25
ſunt, ut patronus Eccleſiæ, jus vocandi, præſentan-
di, eligendi, defendendi, &c. in eventum inopiæ, pro
temporis uſu, vitæ alimoniam, ſive ſpem alimento-
rum, ab Eccleſia habeat: *ut eleganter notat Bald. conſil.
368. volum. 1. text. in c. nobis de jur. patron. c. quicunque. 16. quæſt.
7. Hoſtienſ. in ſumma tit. de Iur. patron. num. 1. & 3. Weſſen-
bec. conſil. 48. num. 3. & num. 14.* darvnter dann / vnd / daß ih-
me / jus funerandi, in Eccleſia iſta, alleine gebühre / vnnd
keinem andern zuſtehen könne / im geringſten nicht zube-
finden: ab † efficacia autem effectus, arguitur potentia 26
cauſæ efficientis: *l. rem non novam. in fin. C. de judic. ac notat
Juſtin. Imp. in proœm. Inſt. §. quorum utramq. viam. c. quoniam. 12.
quæſt. 2.* V. Solches wird auch / ex hoc capite, darge-
than / quod, † jus ſepulturæ, etiam is habere poſſit, in 27
templo, ſeu loco aliquo, qui hereditatem non adiit, ne-
que per exercitium ſepulturæ præſumitur hereditatis
aditio: *textus inevitabiles in l. pro herede. 20. §. ſed & qui & §.
ſi ſepulchra violari. ff. de acquir. vel om. her. l. pen. ff. de ſepulc. viol. &
eleganter notat Caſar Lambert. in tract. de jur. patronat. art. 4. q.
5. princ. num. 8.* Id quod † longè ſecus eſt, ſi quis jus pa- 28
tronatus in hereditate aliqua ſibi adſumſerit, vel a-
ctum, ad id ſpectantem, exercuerit, ſiquidem iſtud
aditæ hereditatis ſit argumentum: per ea, quæ notant.
Dd. in d. l. pro hered. & l. gerit. ff. de acquir. vel am. hered. unde i-
tem, nimirum apparet, diverſum quid à Jure patronatus, jus
ſepulturæ eſſe. VI. pro quo facit & hoc, quod † quis 29
ſibi ſepulturam eligere poſſit, licet jus patronatus, in i-
ſto loco, alteri competat: *cap. 1. & c. in noſtra. de ſepultur.
in 6.* unde iterum liquet, jus funerandi juri patrona-
tus non eſſe annexum, ſed planè ab eo ſeparatum.
VII. Jus † patronatus, ſeu, uti vocant, frequentatio, 30
eſt jus, ſive poteſtas legitima: beneficiarii præſentandi,
ad beneficium Eccleſiaſticum, ſimplex & vacans; Ec-
cleſiamque adverſus injuriam, & oppreſſiones defen-
dendi: *c. frigentius. c. decernimus. 16. quæſt. 7. Ant. Gubert. de
dotib. c. 2. n. 3. Lambert. d. tr. 1. quæſt. princ. art. 11. num. 1. Citadin. de
jur. patr. in 6. part. 1. quæſt princ. 5. art. Rofred. in pract. jur. Pon-
tific. part. 5. tit. de onere. num. 1. de jur. patron. Weſſenbec. conſil.
48. num. 3. & 14.* darinnen einig dominium ſepulcro-
rum: *l. 1. ff. de ſervit. vindic.* Item, jus ſepulturæ jemandes
tribuire / nicht zubefinden: Patronus auch / ex interdi-
cto, de mortuo inferendo, &c. jure ſepeliendi, item, de
violato ſepulchro, zu agiren / nirgends verſehen.
VIII. Vff dieſe fundamenta, iſt beydes / nicht præcipi-
tanter: ſondern mit guter vernünfftiger deliberation, &
cum ſufficienti cauſæ cognitione, eben hoc caſu & tem-

pote, nicht allein im hochlöblichen Keyſerl. Appellation
Gerichte zu Prage/ſondern auch/in der Juriſten facultet
zu Leipzig/einſtimmig/erkannt worden / daß mehrgedach-
tes jus funerandi, von dem Pfarlehn & jure patrona-
tus, ein abgeſondertes Weſen ſey.

Welches denn nun / vorſtehende / nach der Brüder-
lichen Theilung / von Anno 1555. unterſchiedlichen exer-
citte actus, daß nemlich / non obſtante prædicta diviſio-
ne fraterna, N. vnd ſeine Kinder/vnd Kindes Kinder/biß
auff dato / in die Kirchen zu C. ſine contradictione be-
graben worden / ſo viel deſto mehr beſtercket / vnnd aller
Zweiffel/vnd cunctation, in dieſem negotio, daß nem-
lichen Klägers Vattern / ſein Jus funerandi, per fa-
ctam diviſionem, niemals genommen worden/ totaliter
31 auffgehaben wird: Cum ex † ijs, quæ re ipſa evene-
runt, ac verè facta ſunt, optima juris poſtmodum in
dubium vocari, ſumatur interpretatio: *arg. l. ſi de inter-*
32 *pretatione. ff. de legib.* &, † actus priores, per ſequentes de-
clarentur: *l. item ſi filiumfam. §. ſi filius accepit. ff. ad SC. Maced.*
& l. ſi ſervus plurium. §. ult. ff. de legat. 1. Menning. conſil. 109.
num. 18. Gravet. conſil. 149. num. 4. Inmaſſen auch / ohne
33 diß/Rechtens: quod † diviſio, inter ſocios facta, non
tollat jus alteri competens, pro indiviſo: *text. in l. ſi conſen-*
ſit. §. fin. ff. quib. mod. pign. vel hypot. ſolv. l. pro parte. in fin. ff. de ſer-
vit. l. una eſt. ff. de ſervit. ruſt. præd. Imò in ſpecie, ac in termi-
34 nis, de jure deciſum repetitur, quod ſepulchrum, † vel
jus funerandi, per diviſionem, ad unum ſolummodò he-
redem redigi non poſſit: *per text. in l. ſi ſepulcrum. 4. C. de*
relig. & ſumt. funer. ac eleganter notat ibi Paul. de Caſtr. in princ.
quod, videlicet, plures heredes, jus ſepulcri dicantur ha-
bere in ſolidum, ita, ut licet in diviſione obveniat uni
eorum prateola, uſui funerum deſtinata, non ta-
men dicetur ſimul ſepulchri jus, ad eum ſolum devenis-
ſe, ſed iſtud intelligi exceptuatum: dum etiam, ſi here-
des id expreſsè voluiſſent, ad unum ſolum tamen trans-
ferri, ſeu pertinere non potuiſſet: *hactenus Caſtrenſ.* Pro-
35 quo & illud facit, quod † jura ſpiritualia, per ſe ſint in-
dividua: quod, in ſpecie, etiam de patronatus jure
diſpoſitum reperitur: *in c. 1. de iure patron. Panorm. in cap.*
quanto. num. 5. de judic. c. filijs. 31. 16. quæſt. 7. Guid. Pap. deciſ.
507. Duar. de benefic. lib. 5. cap. 4. in fin. Menoch. conſil. 104. num.
45. volum. 6. Modeſt. Piſtor conſil. 18. num. 8. Ergo idem de
funerandi jure ſtatuendum erit, cum & hoc jus religio-
ſum, ſeparatum tamen à jure patronatus, ſit, & dicatur,
&, ſingulis heredibus, in ſolidum, competat, nec ſecun-
36 dum portiones hereditarias dividatur. Imò † ſucce-
dens in plures partes hereditatis, nihilo plus, quoad
hoc jus, conſequitur, quàm qui ſi. cedit in pauciores:
gloſ. in c. pia mente. 16. quæſt. 7. ac notat ibi. Delphin. in tr. de jur.
37 *patronat. quæſt. 26. 27. & 28.* Hinc † eſt, quod religioſa non
deducantur, in judicium familiæ herciſcundæ, cum in
illud, non veniant, eæ obligationes, ex quibus ſingulis
competit actio: *l. heredes. §. arca. ff. famil. herc. ubi de ſervi-*
tutibus, Iureconſult. dat exemplum, quæ ſpiritualibus ſolent a-
quiparari: arg. c. 1 de jur. patr. facit l. quædam ff. fam. herc. & opti-
mè facit d. l. ſi ſepulchrum. C. de religioſ. & ſumt. fun. Vnd die-
weil in offt angeregtem Theilzettel / deß Juris ſepeliendi,
mit keinem Worte / vnnd Buchſtaben gedacht worden:
38 diviſio † autem, quæ inſtar tranſactionis ſit, ejuſque vi-
cem per omnia obtineat; ſtricti juris eſſe cenſeatur:
arg. l. quicquid aſtringendæ. ff. de verb. oblig. l. ſive. 28. C. de tranſact.
Flamin. de Rub. conſil. 44. num. 29. volum. 1. per l. qui Romæ. §. duo
fratres. ff. de V. O. Iaſ. Br. ad l. tres fratres. num. 21. ff. de pact.
per l. diviſionis. ff. eod. tit. Modeſt. Piſtor. conſil. 18. num. 3. ſapit e-
39 nim naturam pacti: quæ † omnia ſtricti juris ſunt: ne-
que plus probant, quam exprimunt: *ut notat gloſ. in*
l. 6. verb. nullam. C. de pact. & in l. 7. §. quin imo. ff. eod. l. ad proba-
tionem. 21. C. de probat. l. ſi unus. §. ante omnia. ff. de pact. Roland. à
Vall. conſil. 39. num. 5. volum. 1. Modeſt. Piſtor. conſil. 1. num. 29. &
conſil. 19. num. 10. conſil. 35. num. 7. volum. 1. VVeſſenbec. conſil. 3.
num. 29. conſil. 51. num. 4. & 5. So kann auch ſolche Thei-
lung/auff das Begräbnüß / nicht verſtanden / noch ex-
tendiret werden: Alldieweil ſolches/in Inſtrumento di-
viſionis, darinnen ſonſt allerhand jura, dividentibus
competentia, ſpecificiret zubefinden/nicht erwehnet wor-
den: cum † tranſactio, quantumcunque generalis, non 40
comprehendat ea, de quibus cogitatum, & actum non
eſt: *l. cum Aquiliana. ff. de tranſact. l. cum mota. C. eod. facit l.*
emtor. §. Lucius. de pact. Angel. in l. tres fratres. ff. eod. Panormit. in
cap. 1. extr. de tranſact. Imol. in c. conquerente. de offic. ordin. Schurff.
conſil. 65. num. 8. cent. 1. &, † à tranſactione, ad diviſio- 41
nem, rectè fiat argumentatio: *ut notat gloſ. in d. l. tres fra-*
tres. ff. de pact. & Bartol. in l. qui Romæ. §. duo fratres. quæſt. 2. num.
11. verſ. præterea iſt caſus. ff. de verb. obligat. Mont. à Cueva in deciſ.
regn. Arrag. civilib. deciſ. 42. num. 12. quin † etiam, omnem 42
diviſionem, eſſe quoque tranſactionem, & quidem pro-
priè ſic dictam, traditur, *Mont. à Cueva: d. deciſ. 42. num. 12.*
Decian. conſil. 21. num. 44. volum. 4. Iaſ. in l. tres fratres. num. 21.
ff. de pact. nec † non certum quoque ſit, quod, in omni 43
tranſactione, inſit diviſio: &, omni rurſus diviſioni, in-
ſit tranſactio: *l. ſi cum patruo. C. comm. utr. judic. tot. rubr.*
& nigr. C. ſi adverſ. tranſact. vel diviſ. VVeſſenbec. conſil. 52.
num. 11.

Welches denn/noch ferner/vnd zum eilfften/in Gegen-
wertigen Fall/ſo viel deſto mehr / zuvermuthen/ daß/nem-
lichen/ daß Jus ſepulturæ, in Brüderliche Theilung/
nicht gezogen worden ſey/weil es / vnnd die Jura religioſa
& ſacra, alſo/nach Verordnung der Rechte / beſchaffen/
quod † extra humana commercia poſita cenſeantur, at- 44
que ita, in contractum deduci nequeant: *l. inter ſtipulan-*
tem. § ſacram. ff. de V. O. Vult. 1. Iuriſp. Roman. cap. 65. poſt num. 1.
Gomez. 2. var. reſol. cap. 2. num. 4. &, † in ſpecie, quod emi- 45
nendi prohibeantur, *textus ſunt, in § fin. & ibi VVeſſenbec.*
Inſt. de emt. l. 22. l. 34. § 1. ff. eod. l. ade ſacra. in pr. & ibi Gothofred.
ff. eod. ubi dicitur: quod, † ſi quis vendidit, quod eſt in- 46
tra certos fines, non videatur venditum ſepulcrum:
per l. hanc legem. ff. de contrah. emt. §. ſed ſi talis. Inſtit. de legat.
Modeſt. Piſtor. conſil. 18. num. 5. & ſeq. Inde eſt, † quod jus 47
patronatus, in emtorem, non tranſit, ſi fortè, fundus,
intra cujus limites Capella conſiſtit, vendatur: *ut com-*
muniter volunt Roch de Curt. tr. de Jur. patron. verſ. ipſe vel is à
quo. num. 43. Panorm. c. cum ſeculum. 13. de jur. patron. Menoch. 4.
remed. adipiſ. num. 401. Covarr. 1. reſolut. 13. num. 3. neque † et- 48
iam tranſit jus patronatus, in emtorem hereditatis, ex
natura rei, & contractus: ſed remanet apud vendito-
rem, qui & heres manet, intellectu Juris, & propriè lo-
quendo, etſi ratione effectuum certorum talis emtor
univerſitatis rerum hereditariarum, vicem, ſive perſo-
nam heredis gerit: *l. ei qui in fin. l. 3. §. qui fideicommiſſum.*
ff. de hered. inſtit. Valent. Forſter. lib. 1. de ſucceſſ. ab inteſt. cap. 42.
per tot. idem † omnino ſtatuendum de jure ſepulturæ: 49
quæ ſententia nititur fundamento ſatis bono, *in l. quia*
proinde. ff. ad SC. Trebellian. Alexand. in l. ſi patronus. ff. eod. atque
ita expendenda, & intelligenda ſunt, quæ ſuper hoc arti-
culo prolixè diſputant *Cæſar Lambertin. tr. de iur. patron. lib.*
1. p. 2. quæſt. 5. art. 15. num. 2. 4. & artic. 16. & artic. 35. & paſſim
addr Carol. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 37. gloſ. 10. Guil. Be-
ned. in cap. Raynutius. de teſtam. verſ. ſi abſque liberis. num. 24.
nec infringitur hoc, per generalem theoricam, quod
nimirum hereditate vendita, omnia veniant, quæ quo-
cunque titulo, & jure, ad heredem ſpectant. Aliud
enim verum eſt, de ijs rebus, quæ vendi poſſunt: at-
qui, Jus † patronatus, ſi, dato pretio, comparare ſibi 50
quis velit, talem contractum irritum & inanem, Jus
Canonicum pronunciat: *c. quia clerici. de iur. patron.* ad-
eò, † ut talem emtorem, de facto, & ſine proceſſu, ſti- 51
pulari poſſe, tradiderit, *Abb. in c. fact. & c. quoniam. de el.*
presbyt. quid, quod, in omni emtione, venditor accepto
pretio, ad factum traditionis obligatur? jus autem pa-
tronatus, & reliqua jura religioſa, & ſacra, nec vendi,

nec

nec tradi poſſunt: ut modo diximus. Eſt etiam alia
52 adhuc ratio: nimirum, Quod † is, qui ſemel heres fa-
ctus eſt, non poſſit facto hominis, multo minus ſuo
proprio, deſinere eſſe heres: *l. ei qui in fin. l. 3. §. qui fideicom.*
verſ. non ut deſinat. ibique gloſ. & DD. ff. de her. inſtit. l. aut prætor. 7.
§. ſed quod. de minor. l. ſicut major. C. de repud. vel abſtin. heredit.
Vendita igitur hereditate, jura omnia activa, & paſ-
ſiva, revera manent, apud heredem, ſive venditorem:
53 quod, non mirum eſt, cum † hereditas, etiam ſine
ullo corpore, juris intellectum habeat: ſitque juris uni-
verſi: atque per ſe individui: inque emtorem ſolummo-
do res in hereditate contentæ tranſeunt: *l. 50. ff. de petit.*
hered. l. nihil aliud. ff. de V. S. l. hereditas. ff. de Reg. Iur. Quod ſi
54 in venditione ita obtinet: idem etiam † in diviſione
judicandum erit: quæ inſtar venditionis eſt: *l. 1. C.*
com. utr. jud. Bald. in l. ſi familiæ. C. famil. herciſ. Gravet. conſil.
377. num. 6. Flamin. de Rub. conſil. 44. num. 8. Chaſſan. in con-
ſuet. Burg. rubr. 3. §. 6. num. 4. Weſſenbec. conſil. 38. num. 18.
55 Inmaſſen auch / ohne diß / bekanten Rechtens: quod †
actus agentium, ultra eorum intentionem operari non
poſſint: *l. non omnis. ff. ſi cert. petat, quam ad hoc allegat. Tiber.*
Decian. reſp. 3. num. 117. volum. 1. Gomez. var. reſol. lib. 1. cap. 7.
num. 4. verſ. ſexto. Gail. 2. obſervat. 106. num. 5. & obſerv. 139.
num. 3. Covar. var. reſol. 1. cap. 2. num. 2. Welches der bey den
dividenten, intent, und was daſſelbe geweſen / auß denen
actibus ſepulturarum, ſo nach der Brüderlichen Thei-
lung / zu acht unterſchiedlichen mahlen / wie oben an-
gezeigt / exercirt worden / klärlich erſcheinet / ita,
56 † ut conjecturis, tanquam in caſu claro, locus eſſe,
planè nequeat: *l. continuus. §. cum ita. ff. de Verb. obligat.*
Molin. in l. 1. §. ſed ſi unius. num. 10. ff. eod. Rimin. in l. 1. num. 243.
C. qui admitt. Tiraquel. in l. ſi unquam. in præfat. num. 87. C. de re-
voc. don. Sfort. Odd. tr. de reſtit. in Integr. quæſt. 23. num. 23. Ca-
cheran. deciſ. 23. num. 49. & deciſ. 85. num. 37. quis enim ne-
57 ſcit, quod † præſumtio, veritati, & rei perſpicuitati ce-
dit: *Iaſ. in l. ſciendum. num. 7. & 10. & ibid. Alciat. num. 20.*
ff. de V. O. Abb. in cap. ſicut. num. 25. de ſent. & re judic. Menoch. in
tr. de præſumt. præſ. 132. num. 20. & num. 84. lib. 3. Everh. in top.
loc. à verſim. n. 19.

Endlichen / vors zwölffte / und zum Beſchluß / kompt
Actori, die præſcriptio longiſſimi, ac immemorialis
temporis, hierinnen wol zuſtatten / weil nicht allein
ſein lieber Vatter / ante & poſt diviſionem frater-
nam, uber 70. Jahr / in quieta poſſeſſione hujus juris
ſepeliendi geweſen: ſondern ſolches Recht / auch auff
jtzigen Kläger / ſeinen Sohn / nach Erbgangs Recht /
verſtammet und verfallen / welches er Kläger / mit et-
lichen unterſchiedenen actibus poſſeſſorijs, ſelbſten /
quietè, & ſine ullius contradictione, continuiret,
und ſich ſolches ſeines Rechtens / ohne menniglich-
58 ches Hinderung gebraucht hatt: tanti † enim tem-
poris poſſeſſio, pro conſtituto, & peculiari privi-
legio habetur: *Lex hoc jure. §. ductus aquæ. ff. de aq. quot. &*
æſt. voll. Socin. Iun. conſil. 49. num. 23. conſil. 76. num. 92. volum. 1.
Pariſ. conſil. 27. num. 33. volum. 1. Menoch. 3. de præſ. 131. num. 45.
Balb. in tract. de præſcript. p. 2. p. p. 3. quæſt. 6. num. 25. Roland. à
Valle conſil. 66. num. 40. & ſeq. lib. 1. Ludov. Gozadin. conſil. 8.
59 *num. 37. Decian. reſp. 108. num. 7.* & inprimis † eo caſu,
quo poſſeſſio eſt longiſſima, poſſidens præſumitur
dominus: *l. ſi quis emtionis. C. de præſcript. 30. vel 40. an. Boer.*
deciſ. 42. num. 12. Bald. conſil. 486. num. 5. verſ. porrò per legiti-
mam. volum. 1. Maſcard. de probat. concluſ. 539. num. 26.
Inmaſſen auch die Acta geben / daß Beklagter B. die-
ſelben libellirte poſſeſs, geſtanden / und nicht in Abre-
de ſeyn können: quæ ſola partis adverſæ confeſſio,
& quidem judicialiter facta, optima & probata
probatio dicitur, ac amplius non probanda: ita ut
tali caſu actor probationibus onerari non poſſit, ſi-
60 quidem † talis confeſſio confitenti præjudicet: *per*
textum in cap. fin. & c. veſtra. ubi gloſſ. & ibi not. extr. de co-
hab. cleric. c. olim. de verb. ſignif. l. 1. C. de confeſſ. l. 1. §. divus. ff.
quæſtion. Bald. in l. à procedente. C. de dilation. Felin. in cap. ſignifi-
caverunt. num. 4. de teſtib. quod & alijs ſexcentis in locis i-
ta conſtitutum reperitur, teſte Maſcard. de probat. volum.
1. concluſ. 348. in princ. & concluſ. 1344. num. 1. &
ſeqq.

Derowegen Kläger / mit einiger Beweiſung / nach
geſtalt dieſer Sachen / nicht kann / noch ſol / beleget
werden: cum ea, quæ ex partis confeſſione appa-
rent, pro notorijs habeantur. In † notorijs autem 61
probatione non ſit opus: neque judicis declaratio in
ijs requiratur: *Hippol. de Marſil. in rubr. C. de probat. Bald.*
in l. ſi fugitivi. C. de ſerv. fugit. Tiber. Decian. reſp. 44. volum. 2.
num. 23. Innoc. in cap. bona. de elect. & c. cum in tua. de ſponſal.
Campeg. de teſtib. reg. 164. Gail. de pac. public. cap. 2. num. 23.
cui opitulatur, in hoc caſu, ipſa facti evidentia: ſiquidem
ex ipſis demortuorum ſepulturis, & monumentis, in
templo C. apparentibus, omnibus pateat, Actorem, in
juſtiſſima poſſeſſione juris funerandi eſſe, adeoque
in ea manutenendum fore: *Bartol. in l. 1. ff. ne quis*
eum, qui in jus voc. Dawider / daß von Beklagten vorge-
ſatzte precarium, vel jus humanitatis, gar nichts
thut: Denn eo ipſo wird Klägern die libellirte poſ-
ſeſs, vel quaſi, implicitè geſtanden: Qui † verò 62
confitetur quid ſub certa qualitate, is ad ejus proba-
tionem, ſe tacitè obſtringit: *Natta conſil. 153. num. 2.*
& conſil. 474. num. 38. Ioſeph. Ludov. comm. concluſ. 14. num.
180. &, † qui, contra ſe, habet præſumtiones, ille tene- 63
tur ſuam intentionem, contra illas probare, per effi-
caciores, & apertiſſimas probationes: *l. fin. ubi Bartol.*
ff. quod met. cauſ. Gravet. conſil. 134. num. 10. & conſil. 129. in fin.
Ioſ. Ludov. d. concl. 14. num. 236. adeò, † ut non ſufficiat, per 64
libellantem, aliquid allegari, ſed debeat illud ipſum
perfectè probari: *arg. l. minorum. C. de præd. min. Menoch. de*
adipiſc. rem. poſſeſſ. 4. num. 619. & num. 732. imò tantum ab-
eſt, ut hic aliqua † precaria ſit poſſeſſio: quia nec 65
ullæ preces apparent: ſine quibus tamen, nullum
eſt precarium: *l. 1. l. 2. l. 3. ff. de precar. l. unuſquiſque. 18. ff.*
eod.

Dahero Beklagten B. billich der Beweiß / ſeiner
vermeinten exception zuerkennet werden ſolle: cum
† reus excipiendo fiat actor: atque exceptionem 66
ſuam probare teneatur: *l. in exceptionibus. ff. de probat.*
& l. 1. ff. de except. Schneid. d. §. retinendæ. num. 44. Menoch. 3.
retinen. num. 602. & 663. Imò, quia † quilibet, in poſ- 67
ſeſſione repertus, præſumtionem bonæ fidei pro ſe ha-
bet, *arg. l. meritò. ff. pro ſoc. Bartol. & Alex. in l. communi. §. in-*
ter præſentes. ff. comm. divid. Menoch. præſ. 69. lib. 6. &, † eo i- 68
pſo, quod poſſidet, ad probationem ullam non ad-
ſtringitur: *§. commodum. Inſt. de interd. Bald. in l. 1. in fin. ff.*
fam. herc. Maſcard. de probat. concluſ. 539. num. 23. illaque † 69
præſumptio, onus probandi contrarium, in adverſam
partem derivat: *l. qui accuſare. C. de edend. Ioh. Cephal. con-*
ſil. 77. num. 46. ac, † quod agens interdicto retinendæ, 70
non teneatur probare, ſe, nec vi, nec clam, nec precariò
poſſidere: *tradit Ioh. Fabr. in §. retinendæ. num. 23. Inſtit. de*
interd. & qui inſtar multorum eſt, doctiſſ. Menoch. de retin. poſſeſſ.
remed. 3. n. 600. cum ſeqq.

Hierauß nun / in gegenwertigem Fall / ſepulturæ jus,
allerdings erwieſen / und erzwingen. Und weil zu
Recht verſehen: daß keiner von dem andern / in ſeiner
poſſeſs, vel quaſi, turbiret werden ſolle: ex † æquiſſi- 71
mo Prætoris interdicto, uti poſſidetis, ita poſſideatis, &
ne cui in poſſeſſione vis fiat: *l. 1. C. uti poſſidet. Dec. in c. cum*
teneamur. de appellat. Socin. conſil. 32. in fin. volum. 1. Pariſ. conſil.
39. num. 6. volum. 1. Menoch. d. remed. 3. num. 601. & † quili- 72
bet, in poſſeſſione ſua, ſit tuendus, neque citra ſufficien-
tem cauſæ cognitionem, ab ea removeri poſſit:
t. t. ff. uti poſſid. l. 1. C. ſi per vim. l. ult. C. de rei vindic. Alex. in l. 1.
num. 12. C. quor. bon. Felin. in c. olim. extr. de reſcript. Curt. Iun.

conſil.213. num.61. volum.3. Modeſt. Piſtor. conſil.21. num.71. &
73 *conſil.24. num.30. volum.1.* ita, ut † ne prædo quidem è
poſſeſſione ſua ſit amovendus: *text. in l. colonin. & in l.*
cum fundum. ff. de vi & vi arm. l.1. §. denique. ff. quod vi aut clam.
& magis apertè hoc profitentur *jura Canonica in c. ex li-*
teris. extr. de reſtitut. ſpol. c. licet Epiſcopus. de præbend. in 6. So
74 wird auch im Rechten vermutet / pro † poſſeſſore ſervi-
tutis, jurisque funerandi, quod neque vi, neque clam,
neque precario: ſed juſtè poſſideat: *Cephal. conſil. 156.*
75 *num.2. volum.2. & conſil. 645. num.2. volum.5.* nam † & in
dubio, poſſeſſoris partes ſunt potiores, cum præſentem
poſſeſſionem habens, dominus eſſe præſumatur: *gloſ. in*
l. ſicuti. §. ſed ſi quæratur. verb. poſſeſſoris. & verb. declaravi. in fin.
ff. ſi ſervit. vind. Bartol. in l. quidam in ſuo. num.4. verſ. ſecundo ca-
ſu. de condit. inſtit. Socin. Sen. conſil. 112. num.22.23. verſ. circa pri-
ma. lib.4. Alciat. reſp.319. num.1. Paul. Caſtrenſ. conſil.4. inc. in
cauſa. num.3. verſ. tamen quia. volum.2. Cephal. conſil. 63. num.
13. lib.1. Alex. conſil.10. num.4. volum.4. Barbat. conſ.80. colum.
6. poſt num.7. verſ. præterea. lib.1. Maſcard. d. concluſ.539. num.9.
Welches denn / in dieſem Fall / umb ſoviel mehr geſchehen /
und A. bey ſeiner poſſeſs billich gelaſſen werden ſol / weil
B. jhme die allegirten actus poſſeſſorios geſtehen müſ-
ſen / unnd dieſelben mit Beſtande nicht widerſprechen
können / ſondern alleine / ein vermeinetes humanitatis jus,
quod in effectu precarium eſt, excipiendo darwider
76 vorgewendet. Quando autem dubium † non eſt, & ea
ipſius partis confeſſione, quantumvis implicita, con-
ſtat, agentem, ex interdicto retinendæ, poſſeſſionem
habere, perperam certè facit judex, ſi actorem, à poſ-
ſeſſione ſua, per decretum, ſeu ſententiam removeat:
juribus ſupra adductis: *& notat Panorm. in c. ex literis. de*
77 *reſtit. ſpol.* idque maximè obtinet, ſi, de poſſeſſione † re-
rum incorporalium, agatur: Eam enim duobus ad
minimum actibus probari, *notant Dd. in l. 2. §. hoc interdi-*
cto. ff. de itin. actuque priv. Canoniſt. in c. cum Eccleſia Sutrina. de
cauſ. poſſ. & propriet. Ludov. Roman. conſil.70. num.12. quod,
78 in tantum, procedit, ut opus † non ſit, poſſeſſorio reti-
nendæ agentem titulum poſſeſſionis ſuæ indicare,
multò minus probare: ſiquidem ſufficiat hunc poſſi-
dere, & quod prætor eum tueatur: *l. circa. de probat.*
l.11. C. de petit. hered. §. retinendæ. Inſt. de interd. & not. ant omnes
in c. licet cauſam. de probat. ibi Bald. num.30. Bero num.63. re-
jecta, & profligata falſa. Andr. Barb. declaratione, ibid. num.50.
Menoch. lib.2. de arbitr. jud. quæſt. caſ.48. num.12. & 34. remed.
3. retin. poſſeſſ. num.588. ibi: regulariter neceſſe non eſt. VVeſſen-
bec. in parat. ff. de acqu. vel amitt. poſſ. num.7. text. in l. cogi. C. de
petit. hered. l. ex eo decretum. ff. de jure fiſci. l.2. C. de probat. l. fin.
C. de rei vindic. l. ſicuti. §. & ſi quæratur. ubi Accurſ. ſi ſervit. vindic.
c. in mari. ubique Dynus. de R. I. in 6.

Bittet demnach Actor, ſich bey ſeiner poſſeſſion, vel
quaſi pluribus poſſeſſorijs, de quibus vel notoriè con-
ſtabat hactenus, & adhuc conſtat, confirmata, gebühr-
lichen zuſchützen / und Beklagten zuſchaffen / daß / er hin-
füro / jhn / an der Gerechtigkeit deß Begräbnüß ferner
nicht turbiren, auch deretwegen beſtändige cautiòn be-
ſtellen ſolle: Wie dann auch / ohne daß im Rechten
79 gantz wol verſehen / quod, † cauſa poſſeſſionis debeat
eſſe præcipua, & antequam, ad petitorium proceda-
tur, prius determinanda ſit poſſeſſio: *Dd. in l. ordinarij. 13.*
80 *C. de rei vindic. l. 3. C. de interdict.* ac † indoles horum judi-
ciorum eſt, ut, ſuſpenſo petitorio, poſſeſſionis contro-
verſia, ante omnia expediatur: *l. ſi de vi. ff. de judic. cap.2.*
de cauſ. poſſ. & propr. Gravet. conſil.791. num.6. & 22. idque
maximè, ſi poſſeſſorium prius eſt intentatum, quem-
81 admodum hoc noſtro caſu factum eſt, quod † e-
nim ordine prius eſt, expediri primo debet: *cap. 2.*
verſ. cum ea. de ordin. cognit. l. qui prior. cum ibi not. ff. de ju-
dic. Br. ad l. edita. num.14. ad fin. verſ. tertia regula eſt. C. de
edend.

Ob nun gleich Beklagter B. per prætenſam exce-
ptionem dominij, ſo er / auß Vätterlicher Theilung / der
Kirchen / zu C. erzwingen / unnd alſo / daſſelbe / auff daß
Jus funerandi, in prædicto templo, zu ziehen / ſich un-
terſtehen / unnd dardurch / die libellirte poſſeſſio acto-
ris elidiret werden wollen: So hat doch Kläger ſich
hierauff nicht allein nichts eingelaſſen: oder jhme reſpe-
ctu dieſes Streits / die ſepultur belangende / einiges do-
minium geſtanden / ſondern hat auch / darwider in be-
ſter Form Rechtens proteſtiret, unnd bezeugt / daß er
ſich in petitorio, dahin denn exceptio dominij imme-
diatè gehörig / mit jhme nicht einlaſſen wolte / unnd al-
ſo per prædictam proteſtationem, ſein Recht de li-
bellato poſſeſſorio ſalvum & integrum erhalten: Quo-
tieſcunque † autem actor proteſtatur, quod non inten- 82
dat, ſe immittere, in petitorium, cum reo, licet multa,
ad petitorium ſpectantia, pro coloranda poſſeſſione,
hinc inde proferantur: tamen ſuper petitorio pronun-
ciandum non erit: Sed prius cauſa poſſeſſionis deter-
minanda, atque adeo, actor poſſeſſorio intentans, in ſua
poſſeſſione tuendus, ac reo, de dominio excipienti, jus
ſuum, ad petitorij excuſſionem reſervandum, erit: *per c.*
2. ext. de ordin. cognit. ac notat Boer. deciſ.228. num.5. verſ. & hoc
cum proteſtatione. Menoch. de recup. poſſ. remed.15. num.366. &
conſil.180. num.3. volum.2. Und iſt Kläger / mit Beklag-
ten / ſuper prætenſo dominio, ſeu refricatione quæſtio-
nis dominij, per viam exceptionis oppoſitæ, nach geſtalt
dieſer Sachen / einzulaſſen nicht ſchuldig / achtet ſich
auch / hierzu / ehe unnd zuvor / er / in ſeiner turbirten poſ-
ſeſs, plenè reſtituiret ſey / nachmals noch nicht ſchuldig.
Tum, quod † agenti ea poſſeſſione turbata, exceptio 83
dominij, opponi nequeat, ſiquidem quævis turbatio,
ſpoliationis indolem ſapiat, quo caſu turbatus, ante-
quam plenè reſtituatur, turbanti reſpondere non tene-
tur: *l.1. & t.1. ff. & C. de vi & vi armat. l.1. §.1. & ibi gloſ. in verb.*
ad recuperandam ff. de vi & vi arm. l. ſi maritus. C. de donat. inter
vir. & uxor. etiamſi † reus, dominij probationem, in 84
promtu offerret: *Dd. in l. ſi quis ad ſe fundum. C. ad L. Iul. de*
vi publ. & in l.1. C. ſi per vim vel al. mod. in verb. ſine ulla cunctatio-
ne. Abb. & Canoniſt. in c. in literis. & c. ſæpè. ext. de reſtit. ſpoliat.
ubi, etiam prædonem, ante omnia reſtituendum eſſe, aſ-
ſerit Pontifex maximus. Ratio, in promtu eſt: quia
† turbator, ſeu ſpoliator, ſemper delinquit, donec reſti- 85
tuat rem, ſive, à turbatione deſiſtat, & ideo, niſi purget
initium, non debet audiri, ſuper proprietate, vel alio ju-
re ſuo: *ut habetur in c. in primis. 2. quæſt. 2. & in c. frequens. de re-*
ſtit. ſpoliat. lib. 6. textus elegans & apertus in c. 2. de ordin. cognit.
Maſcard. concluſ.1390. num.86. Welches † denn gantz und 86
gar kein Zweiffel haben kann / quando conſtat de poſſeſ-
ſione agentis, & turbatione rei conventi. *Bartol. in l.1. §.*
hoc interdictum. & §. fin. num.18. ff. uti poſſ. Angel. in §. quadru-
pli. num.48. Inſt. de action. VVeſſenbec. in parat. & ff. de interd. n.5.
Vult. 2. iuriſpr. Rom. c.21. Mynſing. reſp.28. num.2.6.7. & 8. Fer-
rar. Pap. in form. libell. cauſ. ſpol. poſſeſſ. Wie ſolches in dieſem
gegenwertigen Fall / notoriſch / und handgreifflichen vor-
handen: und / ex ipſa partis confeſſione, judicialiter fa-
cta, gnugſam erhärtet iſt. Denn je Beklagter / die von
Klägern angezogene acht actus poſſeſſorios nicht vernei-
nen können: und mehr nicht / dann / daß ea gratia, & jure
quodam humanitatis, Klägers Vattern und jhme ſelb-
ſten / die actus, zu exerciren, nachgelaſſen weren / vorgewen-
det: quo ipſo conſtat de poſſeſſione Actoris, ab anno
1535. huc uſque, & ita ad ſexageſimum ſextum ferè an-
num continuata: quod ſatis eſt. Verſamur † enim in 87
judicio poſſeſſorio, in quo poſſeſſionem deducere ſuffi-
cit. *§. retinendæ. 4. in fin. Inſtit. de interd. Ioſeph. Ludov. con-*
cluſ. 71. verſ. nec in hujuſmodi. Die beſchehene turba-
tion hat Beklagter / gleich ſowol / nicht verneinen kön-
nen / ſintemal er judicialiter geſtanden / daß er Klä-
gers E. eweibe jhren Leichſtein legen zu laſſen / ſich ge-
wegert: unnd nachmals in die Kirchen zu C. niemandes
wolte

wolte begraben laſſen : es geſchehe dann durch ſondere
bitte : auff welcher turbation Beklagter auff dieſe ſtunde
noch beruhet. Et de probatione turbationis, ſive mo-
leſtationis, non eſt tantopere laborandum Actori, mo-
88 dò de poſſeſſione ejus probatio conſtare poſſit : quia †
eo ipſo, quod adverſarius ſeſe opponit judicio, & con-
tradicit, actor turbari intelligitur : *Bart. & Dd. in l. ſi
priusquam de oper. nov. nunc. Bald. in l. ordinarij. num. 12. C. de
rei vind. Fab. in §. retinendæ num. 16. & ibid. Ang. num. 3. Inſt.
de interd. Menoch. d. remed. poſſ. retin. 3. num. 297. Maſcard.
concl. 1390. num. 11. & ſeqq. Ioſ. Ludov. concl. 71. verſ. & qui
89 vult obtinere. Weſſenbec. conſil. 20. num. 12.* & turbatio † in-
ducitur quacunque moleſtia, & impedimento : *Bart.
conſil. 112. cap. licet. in fin. de probat. §. 1. Inſt. de vſu & habit.
90 Menoch. d. loc. num. 502. & ſeqq.* præcipuè † verò ex pro-
hibitione vtendi jure competenti: *l. ſi duo. §. igitur videa-
mus. ff. vti poſſid. gl. in l. ſicuti. §. Ariſto. verb. vti poſſidetis. ff. ſi
ſervit. vind. Iohan. Cephal. conſ. 66. num. 3. Menoch. d. remed. 3.
num. 467. & Maſcard. d. concluſ. 1390. num. 14. Seb. Medic. in
tr. de acquir. conſ. & am. poſſ. gl. 3. verb. aut in minuendo. num. 212.
91 & ſeq.* & † ſi quis prohibeat quem, ne inpoſterum, hac
vel illa re, vtatur, eo ipſo, per prohibitionem ſuam, præ-
ſupponit, adverſarium, in poſſeſſione, ſeu vſu iſtius rei
fuiſſe: *arg. l. promiſſor. ff. de conſt. pec. & notat Bald. in l. poſt mor-
92 tem in pr. C. de fideicom. & conſ. 391. col. 1. in fin. lib. 2.* cum †
poſt tempus interdictum, ante illud tempus. cenſeatur
fuiſſe permiſſum: *Bald. conſ. 67. incip. quæ ſtatutum. in fin. lib.
1. & conſ. 407. lib. 3.* pro quo facit notiſſima juris theori-
93 ca: quod † privatio habitum præſupponat: ſicut effectus
cauſam: *per text. & ibi Dd. in l. decem. ff. de V. O. l. manumiſſio-
nes. ff. de juſt. & jur. l. 3. §. 1. ff. de capit. deminut. l. nam etſi. ff. de
injuſt. irrit. rupt. teſtam. cum ſimilib.*

Quibus ita notoriè apparentibus, wil Kläger ſich
nicht anders verſehen / dann daß er bey ſeiner notoriſchen
poſſeſſ, vel quaſi juris ſepeliendi, werde geſchützt werden/
biß ſo lange Beklagter/ in petitorio, ihn mit ordentlichen
Rechten [illegible] wird / welches jhme aber wol vnmöglich
ſeyn wird. Vnd auff ſolchen Fall / do es ad deductionem
petitorij, gereichen ſolte / Kläger dermaſſen fundamenta
juris & facti. vor ſich weiß / daß er bey berürter ſepultur,
auch in petitorio, wol zu verbleiben / verhoffet. Dieweil
aber jetzo / nur allein in poſſeſſorio retinendæ litigiret, vñ
libelliret worden / ſich deſſen/ad concluſionem libelli ge-
94 zogen: ſiquidem † ex concluſione, actionis qualitas, di-
judicare ſolet, & ex ea, vtrum poſſeſſorium, an petito-
rium, intentatum ſit, rectè deprehenditur : *c. ex parte. de
for. comp. c. literæ de dilation. Bart. in l. Aurelius. §. idem quæſiit. de
libert. legat. cum ſimilibus, in hanc ſententiam adductis, per Iaſon
in l. 1. ff. de edend. & in l. naturaliter. §. nihil commune. ff. de ac-
quir. vel am. poſſ. num. 191. Caſtrenſ. conſ. 85. num. 1. & 2. vol. 2.
Myſing. reſp. 100. num. 4. cent. 1.* Id quod vſq; adeò verum
eſt, vt & ſi in libello narrentur, ea, quæ tam ad poſſeſſo-
rium, quàm petitorium referri poſſint, tamen, ſi conclu-
ſio, alterutrum horum complectatur, ea actio demum
intentata cenſetur, quam concluſio denotat. Ratio evi-
95 dens eſt, quod † narrata libelli non extendunt ſe, vltra
concluſionem : ſed ad eam reſtringantur: vt notat *Ant.
de Butr. in c. fin. de judic. Bald. in l. pen. C. de rei vindic. Alexand.
96 conſ. 117. num. 2. vol. 2.* cum omnis † vis libelli conſiſtat in
concluſione : *Oldend. de form. libel. requiſ. 5. arg. l. 2. C. de pet.
hered. Myſ. reſp. 23. num. 4. & 5. cent. 1. Caſtr. d. conſ. 85. inc. in
cauſa mota. vol. 2.* So wird auch billich / in poſſeſſorio. an
97 jetzo darauff verabſchiedet † vnd dz petitorium vbergan-
gen: *l. & an eadem. 14. §. fin. ff. de except. rei judic. Dd. ad d. l. na-
turaliter. §. nihil commune. ff. de acq. vel amitt. poſſ. Bald. & Salic. in
in l. vn. C. vti poſſid. Menoch. rem. retin. poſſ. q. 87. n. 714. & ſeqq.*
98 Weil bevorab die Rechte verordnen : quod, † remedium
poſſeſſorium, cum petitorio cumulari nō poſſit, etiamſi
id actor vellet : idque propter contrarietatem, ex natura
iſtarum actionum reſultantem, & proceſſus ordinem:
l. exitus. vbi Dd. & Bart. ad l. naturaliter. §. nihil commune.

*ibiq; Iaſon latiſſimè. ff. de acq. poſſ. l. ſi de vi. ff. de judic. l. 1. C. de ap-
pellat. Donel. ad l. 3. C. de interd. Anton. de Mattha. ad d. l. na-
turaliter. §. nihil commune. vbi de cumulatione action. num. 157.*
& † interdicta, retinendæ, & recuperandæ, ſibi invicē 99
ſunt contraria, nec rectè cumulantur: *Paul. de Caſtr. conſ.
234. in cauſa appellationis, col. 2. volum. 2. Maſcard. de prob. concl.
1190. n. 7. vol. 3. Pariſ. conſ. 31. n. 57. vol. 4. Marian. Socin. in c. 2.
ext. de libel. oblat. Ant. de Matth. d. loc. de cumul. act. num. 146.* ſi-
quidem † is, qui de retinenda poſſeſſione, experitur, ſe 100
poſſeſſorem aſſerit: petitq;, vt retineat, quod poſſidet: *l.
1. §. eſt igitur. 3. ff. vti poſſid.* ſi verò † petitorium inſimul cu- 101
mularet, adverſarium quodammodo poſſeſſorem cōſti-
tueret atq; ita ejuſmodi actor, vtpote, cōtraria allegans,
non foret audiendus: *l. ſi procuratorio. §. ſed alius. ff. quo-
mod. appel. ſit & intr.* quia † dum petitorium, proponeret 102
poſſeſſioni quodammodo renunciaret, & eam in ad-
verſarium transferre videretur: *Lanfranc. de Orion. in rubr.
de cauſ. poſſeſ. & propriet. ac multis perſequitur Iac. Menoch. de re-
tinend. poſſeſ. remed. 3. n. 513. cum aliquot ſeqq.* Sententiam † 103
igitur judex, libello eiuſque petitioni conformē dabit:
*ſecundum Doctrinam Bart. ad l. 4. §. hoc autem. ff. damn. infect. &
in l. quid ergo. §. pena. ff. de his qui not. infam. Bald. ad l. 3. nu. 2. C.
de quæſt. & Cyn. ad l. 2. C. quand. provoc. non eſt neceſſ. & in l.
5. §. 1. vbi idem Bart. & in l. in ſententiis. 59. ff. de re judic. Spe-
cul. in tit. de action. ſeu petition. §. ſuper petitionibus. verſ. ſed quid.
num. 8. Br. & Dd. in l. vt fundus ff. com. divid.* nempe ejuſmo-
di, quod B. Reo non licuit ſpoliare, & turbare A. acto-
rem : ideoq; † damnandum, vt ipſi omnia reſtituat, cum 104
omni cauſa, & eundem moleſtare, vel turbare amplius
nolle, idoneè caveat : nec non id, quod intereſt, & ex-
penſas litis refundat : *Myns. conſ. 16. n. 43. 47. & ſeqq. Iohan.
Ferrar. Papienſ. in form. libel. in cauſ. ſpoliat. verb. ad reintegran-
dam n. 1. & in form. libel. pro turb. poſſeſ. verb. ad ceſſandum. &
deſiſtendum. n. 1. & ſeqq. Geil. lib. 1. obſervat. 116. Bart. ad l. 1. §. in-
terdictum. ff. vti poſſid. per l. 3. §. in hoc. ff. de itin. actuq; privat. &
Dd. communiter ad l. vnic. C. vti poſſidet.*

Bey dieſer ſeiner bitt / beruhet Actor, vnd wil das
Hochadeliche milde richterliche Ampt / de juris, & juſti-
tiæ adminiſtratione, humiliter imploriret, vnd hiermit
angeruffen haben. Vereines.

Dagegen ergründet Beklagter / ſeine negativam, vnd
daß intent ſeiner exception, auff nachfolgēde deduction.

Vors erſte : daß die / de facto, vom gegentheil ange-
maſte Gerechtigkeit / deß Begräbnüß / in ſeiner Kirchen/
ein ſervitus vnd onus reale, vnd in dubio nicht zu præſu-
miren ſey: es könte dann Kläger ſolches liquido probirē,
vnd darthun: cum † ſervitus, & odioſa ſit. & regulariter 105
non præſumatur, niſi probetur : *Angel. in l. ſi precario. ibi
Caſtrenſ. num. 4. ff. comm. prædior. Gravet. conſ. 896. nu. 2. vol. 5.
Weſſenb. conſ. 69. num. 15. lib. 2. Zaſ. in l. apud Iulianum. §. ſi
quis alium. ff. de legat. 1. cum ſimilib.*

Vors ander / daß Kläger nullo documento, vel in-
ſtrumento, erweiſen könne / daß jhme jus ſepulturæ, in der
Kirchen zu C. jemals tradirt, vnd daherò noch gebühre/
vnd zuſtändig ſey. Poſſeſſionis † autem traditio, & ex cō- 106
ſequenti poſſeſſio ipſa, probatur per inſtrumentū ſuper
ipſa confectum: *Bald. in l. non idcircò. C. de fid. inſtrum. Ign. in
l. neceſſarios. §. non alias verb. noviſſimè. nu. 130. ff. ad SC. Syllan.
Zuch. in l. fin. n. 433. C. de edict. D. Hadr. tollend. Socin. conſ. 205.
n. 5. Maſcard. de probation. vol. 3. concluſ. 1187. n. 27.*

Vors dritte : daß † in contrarium, pro libertate, & li- 107
bertatis poſſeſſore, firmiſſima præſumtio juris, & de ju-
re ſey: cum ante omnia præſumatur libertas, quæ eſt
favorabilis : *l. libertas. ff. de Reg. Iur. l. inter pares. ff. de re
jud. l. altius. l. ſi in ædibus. C. de ſervit. & aq. ibidemque gl.
Bald. & Bart. in l. ſi priusquam num. 14. ff. de nov. op. nunc. & in
l. 1. §. hoc interdicto num. 12. ff. de itin. actuque priv. l. 1. C.
comm. ſerv. manumiſſ. Menoch. lib. 3. præſumt. 89. Aliat.
de præſumt. reg. 2. præſumt. 1. num. 1. & præſ. 3. num. 1.* &
in ſpecie. † quælibet Eccleſia, eſt, & præſumitur libe- 108
ra, niſi probetur eſſe ſerva, ſervitutiq; obnoxia: *Maſcard. de*

probat. vol. 2. concl. 585. num. 1. cap. 1. §. 1. vbi gl. verb. interim. Bald. num. 1. & communiter Dd. ſi de feud. defunct. controv. Bl. in l. libertas num. 1. ff. de ſtat. homin. Felin. in c. quia in Eccleſiarum. num. 69. de conſtitut. Roch. Curt. in tract. de jur. Patron. verb.
109 *ipſe vel u. num. 96.* eſtque † ſpecialiſſimè, hoc in caſu, confirmata libertas, contra aſſerentem, ſibi jus eſſe funerandi, in templo alieno: *in l. 1. in pr. & §. 8. ff. de mort. infer. vbi dicitur:* hoc interdictum, de mortuo inferendo, non dari, niſi ei, cui jure competit, contra eum, qui jure patitur. additurque non tenebor interdicto, ſi jure non patiar. *confer. Donel. lib. 15. comment. cap. 36.*

Vors vierte / daß er eigentlich / in poſſeſſione libertatis ſey / ſintemal in dem Begnadungsbrieffe / quod benè notandum, als Anno 1516. Klägers Großvatter / jus patronatus, von Johanne Biſchoff zu Meiſſen erlanget / keines Erbbegräbnüß / daß die von D. zu C. haben ſolten gedacht wird: Daß auch in gehaltener Brüderlichen theilung / zwiſchen obgedachten beyderſeits Vättern / dem theil / welches nachmals / poſt diviſionem & electionem, ſo Klägers Vatter / als der jüngſte Bruder / gehabt / deß Beklagten Vatter zu gefallen / das jus patronatus, ſive das Pfarlehen / allein zu geſchlagen ſey: Jn maſſen er dann ſolches mit der Erbtheilung / in originali, zu beweiſen. Vnde infertur, à genere, ad ſpeciem, weil das jus patronatus, vnd Pfarlehen / Beſage der Brüderlichen theilung jhme allein gebühret / daß auch das jus funerandi jhme alleine zuſtehe / tanquam ſpecies generi incluſa: *arg. l. ſi cauſa cognita. juncta gl. verb. peremiſti. C. de tranſact. l. fin. circa princ. C. de vſur. rei jud. Everhard. in top. legal. loc. à gener. ad ſpec. in princ.*
110 Quodque † funerandi jus, ſpecies ſit, juris patronatus, probatur, 1. quia Jure Canonico, à quo originem habet jus patronatus, de quo hic quæritur, ad id pertinent omnia, quæ ſunt ſacra, ſancta, & religioſa: ſive ſpiritualia omnia, & quæ Eccleſiæ ſunt propria: Atqui
111 jus † ſepulturæ eſt res ſpiritualis, religioſa, & ſacra, ſive, quiddam annexum ſpiritualibus, quemadmodum Eccleſia ipſa, & cœmiterium: *Cæſar. Lambertin. in tract. de jur.*
112 *patronat. quæſt. 9. princ. artic. 9.* quo † etiam fit, vt regulariter judex Eccleſiaſticus habeat cognitionem juris funerandi: expenſarum verò funeris laicus: *Cæſar. Lambert. d. quæſt. 9 artic. 10.* 2. à continuatione ſive coherentia titulorum: quia, in Jure Canonico, eodem loco puta, libro tertio, Decretalium ſexti, & clementinarum, vbi de Spiritualibus, & jure patronatus agitur, etiam peculiaribus titulis, numero proximis, titulis, de jure patronatus, de ſepulturis, agitur. 3. ab experientia, in vniverſum enim, wer die Kirche hat / der hat auch den Kirchhoff. Et à patrono, quotidie impetratur funerandi poteſtas: à quo & claves petuntur: niſi quis templum vi
113 velit ingredi, quod eſt prohibitum. 4. jus † funerandi ſpeciem juris parachialis, ſeu patronatus, per expreſſum nominat, poſt alios, *Venator. in meth. juris Pontific. lib. 3. tit. 29.*

Vors fünffte / allegirt Beklagter vor ſich / daß in obgedachter Brüderlichen Erbtheilung / von beyderſeits Vättern / das jus funerandi, mit keinem Wort / zu vngeſondertem brauch / ſey vorbehalten: Welches wol geſchehen ſeyn würde / weil ohne diß / in derſelben theilung / viel reſervata zu befinden / eines / vnd deß andern / was mehrgemelte beyderſeits Väter / als diviſores hereditatis paternæ, pro indiviſo, haben außſetzen / vnd in communione behalten wollen. Vnde apparet: daß freylich der tranſigenten, vnd dividenten, Sinn / will / vnd meinung eigentlich geweſen ſey: daß dem theil / ſo nachmals / auff beklagten Vatter / hereditatis titulo, verfallen / das gantze Pfarlehen / cum omnibus pertinen-
114 tiis allein ſeyn / vnd bleiben ſolte: cum † incluſio vnius ſit excluſio alterius: *l. cum prætor. ff. de judic. Weſenb. conſ.*
115 *25. num. 5. conſ. 50. num. 27. p. 1. & conſ. 94. num. 34. p. 2.* & † à quocunque removetur genus, ab eodem quamlibet removeri ſpeciem, textus eſt notabilis, dialecticorum judicio confirmatus, *in l. ſi cauſa. vbi gl. ſuper verb. peremiſti, quam ſeqq. Bart. Bald. Paul. de Caſtr. & alij Dd. ibidem. C. de tranſact.* Dann / gleich wie in contractu emtionis, alles diß / pro vendito, gehalten wird / quod expreſsè non reſervatur: Wie dann auch kein emtor fundi oppidi, vel pagi, in quo eſt ſepultura, ſeinem venditori, kein jus ſepeliendi geſtehet / er habe es jhm dann per expreſſum, vorbehalten / vnd außgedinget: Eben alſo / iſt es mit der Vätterlichen Erbſchafft auch bewand: traditumque & diviſum cenſetur, quod expreſsè reſervatum non eſt. Eſtque diviſio bonorum hereditariorum, ſive feudalium, quæ ex ſucceſſione Parentis, in filios devenerunt, habilis titulus, ad translationem dominij, habens vicem alterationis, & emtionis, imò † & tranſactionis, eujus 116
effectus, nó minor eſt, quàm rei judicatæ, & jurisjurandi: *l. 1. C. commun. vtr. judic. l. non minorem. C. de tranſ. l. tres fratres. ff. de pactis. cap. 1. de lit. conteſtat.* & † in ſpecie, qui 117
aliam ſibi eligit ſedem, puta per diviſionem hereditatis, aut alio quocunque modo, ibi & ſepelin debet: *Can. vbicunq. 13. quæſt. 2.* poteſt † enim quis, per electionem, re- 118
lictis patrum ſepulchris, ad nova loca, ſe & ſuos transferre: *c. 1. c. fraternitatem. 3. ext. de ſepult. text. notabilis in c. licet. 4. de ſepult. in 6. & in c. cum quis. 2. in fin. tit. eod. in 6. vbi dicitur:* ſi quis, antiqua dimiſſa, novam, etiam in loco minus religioſo, ſibi elegerit ſepulturam, electionem hujuſmodi, nequaquam volumus impugnari, licet jura ſuper hoc videantur diverſa.

Vors ſechſte / iſt verſehenen Rechtens / quod † ſe- 119
cundum naturam ſit commoda cujuſquecunq; rei ſequi eum, qui onera, ſive incommoda ſuſtinet: & onus honorem meretur: *l. ſecundum naturam. & ibi Dec. Cagnol. & Dd. ff. de Reg. Iur. l. 1. in princ. ff. de inſtit. act. l. 1. §. pro ſecundo. C. de caduc. tollend. §. cum autem. Inſt. de emt. & vendit. l. is qui in poteſtate. 15. §. fin. de legat. præſtand. l. fin. §. ſed cum. 3. in fin. C. de furt. Bart. & Bald. in l. amiciſſimos. in princ. de excuſ. tut. c. qui ſentit 55. vbi Dyn. de R. I. in 6.* imò † abſurdum eſt, alium 120
habere commoda, & alium ſuſtinere onera: *l. is qui. §. fin. ff. de legat. præſtand.*

Nun aber thut Beklagter vor ſich anziehen / daß alle vnd jede onera, deß Pfarlehens / als der Kirchenbaw / vnd anders / ſo offt es nothwendig / jhme / vnd den eingepfarten / biß anhero / alleine obgelegen: Da hergegen Kläger biß dato, weder Heller noch Pfenning darzu conferirt hat:
Igitur ſequitur, quod † ſimiliter ad Reum etiã ſpectare 121
debeat omne commodum, & per cõſequens, jus patronatus quod commodũ ſive honos reputatur: *Iohan. Andr. Ant. de Butr. Panorm. Carden. & Dd. extr. in rubr. de jur. patron. Caſp. Calder. repetit. c. tranſmiſſa. ext. de jur. patr. Roch. Curt. in tr. de jur. patr. §. aggredior. verb. honorificum.* Wie dañ auch / ohne diß / Kläger / der ſich / wegen ſeines halbẽ theils / am Städtlin C. keinen Decem gibt / auch allein deſſelben Dominus Juriſdictionis, vnd nicht Dominus proprietatis iſt / auch in poſſeſſione, vel dominio, daſelbſt / von Aeckern / Wieſen / oder ſonſten / nichts hat / davon einiger Decem gefallẽ könte: ohne welchẽ / die Kirche zu C. vor ſeine Pfarrkirchẽ ſeu templo parochiali, keines weges gehalten werdẽ könte. Nam † jus patronatus alicujus Eccleſiæ acquiritur tã- 122
tum fundatione, vel dotatione: *Weſenb. conſ. 48. nu. 9. & 10. vol. 1. Roch. Curt. de jur. patr. in pr. nu. 3. & 4. & in verſ. Eccleſ. fundavit. n. 2. Duaren. lib. 5. de ſacr. Eccl. miniſt. c. 4. Menoch. 1. cõſ. 90. n. 27. & conſ. 512. diſputatio hæc gravis. n. 6. & 16. vol. 6. Rofred. in pract. Iur. Pontif. p. 5. de jur. patr. n. 3. Cov. 2. pract. q. c. 36. n. 6. Maſc. de probat. vol. 1. concl. 959. n. 31. & 34. & concl. 177. n. 4. vol. 1. Concil. Tridènt. ſeſſ. 25. de reform. c. 9.* & † quidẽ non 123
quęvis dos patronũ efficit, ſed ea demũ, quę Eccleſię cõgrua eſt, tantamq; quantitatẽ cõtinet, quæ ad ſubſtantiã miniſtrorũ, & miniſterij ſufficiat: *gl. in c. quicunq. 30. verſ. aliquid. 16. q. 7. c. cum ſicut. 8. de conſecr. Eccl. c. nemo. 9. diſt. 1. de conſecr. c. paſtoralis. 9. de his quæ fiunt à præl. verſ. in vſus Eccleſia. Auth. vt null. fabr. orat. dom. in princ. & §. 2. Novel. 67. c. placuit. 1. q. 2. §. ſi quis oratorij. 18. auth. de ſanctiſſ. Epiſc. Novel. 123.*

Curt.

Curt. verſ. dotavit. num. 11. & 15. vbi communem dicit. Maſcard.
de probat. vol. 1. concl. 44. num. 19. In maſſen auch Be-
klagter / weder mit predigt heren / noch mit den vſibus Sa-
cramentorum, dahin gewidmet / auch ſich der Kirchen im
Städtlin ſo wenig / als ſein Vatter / dergeſtalt / ſondern
ſeyner eignen Kirchen zu D. derer er dann / von ſeinem For-
124 brige / den decem liefert / gebrauchet: Nun heiſt es: † Vbi
quis decimas perſolvebat, vivus, ibi ſepeliatur mortu-
us: *Can. vbicunq; 13. q. 2.* ergo decimæ ſunt argumentum
ſepulturæ competentis: & contra: non ſolvens deci-
mas, non poteſt ſibi vindicare jus ſepulturæ: vti & privi-
legiatus, ſuper jure funerandi, ſepelire poteſt, in ſuo tem-
125 plo quem vult: at † privilegiatus omnino eſt, qui habet
jus patronatus, vel advocatiam alicujus Eccleſiæ: *textus*
expreſſ. in c. in noſtra. 10. ext. de ſepultur.
126 Vors ſiebende / ſagt Beklagter / quod † translatio ju-
ris patronatus, ab aliquo facta, non tantum ipſi transfe-
renti, ſed etiam omnibus ſucceſſoribus illius nocet atq;
præjudicat: *Archidiac. Petr. de Anchor. Geminian. Philip. Franc.*
in c. 1. in pr. de Iur. patronat. lib. 6. Rota deciſ. 17. tit. de Iur. patron.
in antiq. Cald. conſ. 19. tit. eod. Caſtrenſ. conſ. 44. inc. circa præ-
fectum. num. 3. & 4. lib. 12. Alexand. conſil. 13. num. 20. conſ.
13. num. 6. & ibi Carol. Molin. in addit. conſ. 26. num. 10. lib. 5.
Roch. Curt. in tr. de jur. patron. verb. ipſe, vel u. quæſt. 33. nu. 75.
Vnd wann Kläger / in mehrgedachten Kirchen zu C. das
jus patronatus, & funerandi, quod illi coheret haben ſol-
te / würden auch ſeine Brüder / vnd Vettern / ſich deſſel-
ben anmaſſen: welches aber niemals beſchehen / in erwe-
gung obgeſetzter verordnung der Rechten. Vnd weil die-
ſe biß anhero / ſich der billichkeit ſelbſt haben erinnert /
vnd noch / daß ſie bey Recht kein funerationem familiæ,
in der Kirchen / zu C. haben vnd erhalten könten: ſey da-
hero ſein deß Beklagten zunötigung / vmb ſo viel deſto-
mehr / im werck zu ſpüren, in deme er daſelbſt funerationē
familiæ, quaſi ipſe familia ſit tota, haben vnd verfechten
will: da er doch billich / exemplo ſeiner Vettern, vnd Brü-
der / ſich ſelbſt weiſen / vnd vnnötig diſputat, wider ſeinen
nechſten agnaten, nicht erregen: auch ſeiner filial Kirchen
zu D. die ſein Vatter / nach gehaltener Brüderlicher thei-
lung gewehlet (da er wol das ander theil / vnd conſequen-
ter, die Kirchen zu C. ſambt dem Pfarrlehen vnd zugehö-
rungen / hette wehlen können) vnd anderer zwey Kirchen ſich
halten ſolte. Wie er dann drey Kirchen / vnd darinnen / vor
ſich / vnd die ſeinen / zum Begräbnüß / raum vnd ſtellen ge-
nug hat. Derwegen / wider jhn billich anhero gebraucht
werden kan: quid terra terram quæris? Cur terra, terræ,
ſupra quam opus eſt, poſſidens, terræ litem moves?
Terra es, & in terram tuæ terræ, tuique terra totij revèr-
teris: *Can. in Eccleſiaſtico. 13. quæſt. 2.*
Vors achte: Als deß Klägers Großvatter An. 1516.
von Biſchoff Johanne zu Meiſſen / das Jus patronatus,
vber die Kirchen zu C. erlanget / wird dabey / in dem Be-
gnadungsbrieff / ſo in Original vorhanden / nirgends ge-
dacht / daß die N. N. oder deroſelben Geſchlechts ver-
wanten / vnd vorgehende poſſeſſores, ein Erbbegräbnüß
daſelbſt gehabt / oder haben ſollen. Ergo, wie in prima
fundatione, & vigore ejuſdem, funerandi jus, nicht ge-
weſen iſt / familiæ, ſondern deſſen / ad quem pertinuit
jus patronatus: vnd der jure, als die reſidirende Herr-
ſchafft / vnd Eccleſiæ patronus, zu C. mit den ſeinen be-
graben worden: Alſo iſt es auch / in / vnd durch offtgedach-
te Vätterliche Erbtheilung / dabey / vnd in ſpecie, das fu-
nerandi jus, vna cum patronatus jure, bey ſolchem theil /
127 verblieben. Origo enim † cujuſq; rei ſpectanda: *c. rogamus.*
24. q. 1. l. retus. l. ſeq. ff. de tritt. vin. ol. legat. l. 1. l. 2. vbi Dd. ff. de
128 *orig. jur. Weſſenb. conſ. 4. num. 17.* cum † mutatio non præ-
ſumatur, nec probari debeat: *l. ſi filius ff. de probat. l. ſive poſſi-*
129 *detis. C. eod. l. ſancimus. C. de teſtam. Alciat. de præſumpt. reg. 2.* & †
inferior, non poteſt tollere legem ſuperioris: *c. cum infe-*
rior. ext. de majorit. & obed. c. fin. vbi Ioh. Andr. & cæteri. ext. de
offic. Archiep. l. formam C. de offic. præfect. prætor. Vnd wie /
ante fundationem, ſepeliendi facultas, von Biſchoff Jo-
hanne, als dem Patrono, vnd der Kirchen poſſeſſore,
oder wem er an ſeine ſtat / Jus patronatus delegiret, hat
impetiret werden müſſen: alſo iſt es / poſt fundationem
ſecutam, dabey blieben / vt à Domino, & Patrono, impe-
tretur ſepeliendi facultas: Der nemlich die Schlüſſel zur
Kirchen hat / vnd ohne deſſen Erlaub / vnd gutwillige ver-
ſtattung / niemand in die Kirchen kommen / vielweniger
ſeine Todten darein inferiren kan: niſi probet, ſibi jus eſſe,
mortuum inferendi. Datur † enim, de mortuo inferen- 130
do, interdictum ei tantum, cui jus eſt inferendi, & ſepul-
crum faciendi, contra eum, qui ſervitutem debet: *text. no-*
tabilis in d. l. 1. in princ. & §. 8. ff. de mort. inferend. vbi expreſſè, per
adverſativam, additur: Non tenebor interdicto, ſi jure non patiar.
quod ergo Jure patiatur Reus, & Eccleſiæ patronus,
probari oportet. Sonſten bleibt es dabey: per † alium 131
aperiri, non debere ſepulcra, nec alium, in iis, ſepeliendū
eſſe, domino invito: *Gothofr. in l. 6. in pr. ff. de relig. & ſumt.*
fun. adeò † vt ſi quis, ſine conſenſu, & bona voluntate, 132
Rectoris iſtius Eccleſiæ alienæ, ſepeliri què curet, inju-
riarum teneatur: *Oldrad. conſ. 82. incip. an fratres.*
Vors neunte / ſind auch beyde Stamhäuſer / C. vnd
D. dergeſtalt einander nicht verwant / daß zwiſchen inen /
etwa jus ſepulturæ, oder ſepultura familiæ commun ſey:
vnd dahero auff die poſſeſſores ſich continuire: [illegible] pro-
betur. Wie dann der litiganten Großvatter / N. erſt in
Anno 1539. D. von N. erkaufft: welcher kein jus funeran-
di zu C. gehabt / auch daſelbſt nicht begraben liget. Idem
eſto judicium, von allen vorgehenden poſſeſſoribus, deß
Guts D. derer keiner / wie gedacht / zu C. begraben ligt:
Dieweil ſie kein jus funerandi daſelbſt gehabt. So wenig
nun dieſelben / in der Kirchen zu C. deß juris funerandi,
ſich haben rühmen / oder gebrauchen können / eben ſo we-
nig kan zunötender Kläger auch thun: cum † ſuccedens 133
in jus, dominiumve alterius, vti debeat jure ipſius:
l. quis in jus. ff. de Reg. Iur. ne † ſit melioris conditionis, 134
quàm defunctus, à quo cauſam habet: *l. in hu. §. non de-*
bes. ff. eod. tit.
In maſſen dann / vors zehende / ſein Vatter ſeliger / bey
ſeinem Leben / vnd nach gehaltener Brüderlichen Erb-
theilung / jhme niemals in ſinn genommen / einig jus fu-
nerandi, in vielgedachter Kirchen zu C. zu haben / zu vin-
diciren, oder zu poſſediren: nemlichen / weil er wol ge-
wuſt / daß er / bey gedachter Erbtheilung / per liberam ele-
ctionē, den andern theil / nicht wehlen wollen / deſſen ſciens
ſich begeben: ſiquidem † & diviſio alienationis quædam 135
ſpecies eſt: *l. item quamvis. §. vlt. ff. commun. divid. l. ſi pupillo-*
rum. in pr. de reb. cor. l. cum hi. §. ſed ſi pluribus. de tranſact. Bart.
in l. qui Romæ. §. duo fratres. ff. de V. O. Gravet. conſ. 264. qui-
dam fratres. num. 8. Derwegen er auch ſein liebes Weib / er-
ſter Ehe als ſie mit Tode verblichen / in der Stadt N. hat
begraben laſſen: Welche er wol / den geringen weg vber /
als eine halbe Meil / nach C. geführet haben würde / wann
er das jus funerandi, mit dem Pfarrlehen daſelbſt / bey
vorgehender theilung / zu vngeſondertem gebrauch / hette
vorbehalten: facilè intelligens, daß er jhme ſonſten / durch
dieſen actum wöll præjudiciren. Nam † in dubio, præ- 136
ſumitur quid factum, ob cauſam neceſſariam: *l. Gallus. §.*
1. de liber. & poſth. l. fin. C. de alim. pup. præſt. vbi Bart. & Dd. in l.
cū ſervus. ff. de lib. & poſt. Bald. conſ. 351. Ioh. & Frider. col. 5. lib. 5.
Caſtr. conſ. 410. col. 1. lib. 2. Gravet. conſ. 22. n. 5. & conſ. 105. n. 8.
Itaq; hæc ſepultura meritò, ex neceſſaria cauſa, facta eſſe,
etiam non habita ratione diviſionis fraternæ, cēſebitur:
& electio alterius ſepulchri privat & rumpit poſſeſſionē
ſepulturæ familiaris.
Vors eilffte / iſt evidens, vnd notorium, daß in d. Kirchen
zu N. viel deß Geſchlechts / jetziger litiganten, begraben li-
gen: wie ſolches vnterſchiedliche / von vndencklichen Jah-
ren hero / dahin gelegte Leichſteine / ſo biß dato, zu befinden /
derer etliche / vber hundert Jahr alt / außweiſen. In ſpecie,
liget deß Klägern Großvattern Bruder / N. auch

daſelbſt. Ja es haben jhr Geſchlecht / einen Altar / pro
monumentorum memoria, in die Kirchen zu N. auff-
richten laſſen / daran jhr Wappen / biß auff heutigen
Tag / zubefinden: Wie dann Kläger / deſſen allen / in
keiner abrede / ſondern ſimpliciter geſtändig iſt. So
wenig nun / das Geſchlecht N. in der Kirchen zu N. ſe-
pulturam familiæ, aſſeriren, oder eines Erb vnd Ge-
ſchlechts Begräbnüß / ſich rühmen / vnd annehmen kan:
Darumb / weil viel Geſchlechts-verwanten darinnen be-
graben ligen / zu derer gedächtnüß / ein Altar auffgerich-
tet / vnd Leichſtein auffgeleget: Eben ſo wenig / kan zwnë-
tender Kläger / in der Kirchen zu C. ſich deſſelben dahero
rühmen / weil ſein Vatter / Weib / vnd etliche Kinder dar-
innen Begraben liegen: eſtq; aliud factum: aliud jus, ſine
quo mortuum in fet te inſepulcrum alienum, domino
invito, non licet: *d.l.1. in pr. & §. 8. ff. de mort. infer. ibi: non
tenebor interdicto, ſi jure non patiar.*

Vors zwelffte / thut Beklagter / vor ſich anziehen: D]
vber alle biß dahero verführte motiven, auch darumb /
in der Kirchen / zu C. keine funeratio familiæ ſein könne /
weil dieſelbe / zu dergleichen Geſchlechts Begräbnüſſen
viel zu enge / oder zu klein: Jn maſſen denn allbereit / vor
dem Altar vber ein funus, ohne außgrabung / deß an-
137 dern / ferner nicht raum hat. Cur † enim concederè-
tur, [illegible]d conceſſum, inefficax, atque fruſtaneum erit:
l. ſi q[illegible] heredem. ff. de hered. inſtit. l. aliquando. §. vlt. ff. ad
138 *SC. Vellejan.* & † magna difficultas, & impoſſibilitas,
pari jure æſtimantur: *l. apud Iulianum. §. conſtat. & ibi Iaſ.
num. 7. ff. de legat. 1. l. continuus. §. cum quis. ff. de verb. obli-*
139 *gat.* neque † jura, quicquam fruſtra fieri volunt:
*l. hac ſtipulatio. §. Divus. ff. vt legat. ſeu fideic. nom. caveat.
Iaſon in l. fin. num. 10. ff. quod quisq; iur. gl. in c. ſoluta. ext. de
major. & obedient.* Solte nun ein jeder Geſchlechts-verwan-
ter / vnd conſequenter, auch Kläger / dahin begraben
werden / würde endlich Beklagter / als patronus Eccleſiæ,
mit den ſeinen / nach ſeinem Tode / in der Kirchen / ſeine
ſtelle nicht haben können: quod vel dicere, nedum petere,
140 inhumanum, irreligioſum & impium eſt. Id † autem,
vnde inhumanitas, vel impietas ſequi poſſet, dicere, vel
petere non debemus: *Everhard. in topic. in loc. ab abſurd. n. 2.
Cacher. deciſ. 64. n. 8. deciſ. 107. n. 3.* So iſt auch die Brüder-
liche theilung / e diametro, darwider / deſſen concluſion
klar vermag. Daß ein Bruder dem andern / in ſeinem
theil / keinen beſchwerlichen / oder vngebührlichen einhalt /
thun ſolle: Quod ita eſt ſcriptum, & receptum, inter vi-
vos: quanto magis, ſanctè & religioſè obſervandum, in-
141 ter, & erga mortuos: & † quod ſemel, præſertim vnà
cum aliis, ejuſdem familiæ, & quidem exemplo etiam
majorum, placuit, amplius diſplicere non debet: *c. quod ſe-*
142 *mel. de R. I. in 6. l. eadem. ff. de aq. pluv. arc.* Ideoque † quam
viam, quis ſemel elegit, eam ſequi debet: *l. ſi mulier. §. fin. ff.
quod met. cauſ. l. ſi quis jusjurandum. C. de reb. credit. c. vt quis
duas. de elect. Dec. in l. fin. n. 31. ff. de edict. D. Hadr. tollend.* Dem-
nach aber Kläger / wider jetzt beſchehene deduction, auß
bloſſer zumöthung / eines Erbbegräbnüß / vnd deſſen Ge-
rechtigkeit / in der Kirchen zu C. ſich gerühmet / vñ klagen-
de gebeten / ſich dabey zu ſchützen / vnd in deſſen poſſeſs zu-
erhalten: Hat dagegen Beklagter / excipiendo, per præ-
miſſa, ſolches conſtanter negiret, vnd pro ſe allegiret:
143 quod † allegans poſſeſſionẽ, & jus funerandi, in fundo,
aut templo alieno, debeat id probare: *Maſcard. de probat.
vol. 3. concl. 1190. Paul. de Caſtr. conſ. 442. viſis & diligenter. verſ.*
144 *& hoc prævalet. vol. 2.* tum † quia, pro libertate, & libertatis
poſſeſſione, eſt præſumtio: confirmata, ſive munita in-
terdicto generali: vti poſſideris, & ſpeciali, Ne quid in lo-
145 co ſacro. *l. 1. ff. illo titul.* tum † quia, actore non probante,
abſolvendus eſt reus, [illegible] nihil ipſe præſtet: *l. qui accuſare.
4. C. de edendo. l. 9. C. de oblig. & action. l. 2. l. 23. C. de probat. l.
9. C. de except. vbi Dd. & paſſim. Bart. in l. 1. §. ait prætor. ff. ne*
146 *quid in flumi. publ.* tum † denique, quia interdictum, de
mortuo inferendo, datur ei tantum, cui jus eſt inferendi,

& ſepulchrum faciendi, contra eum, qui ſervitutem de-
bet: quod probari ante omnia oportet: *l. 1. in pr. & § 8.
ff. de mort. infer. vbi expreſſè dicitur: non teneri interdicto eum,
qui jure non patitur.* Jus † autem hoc nihil aliud eſt, quàm 147
titulus, quo probat actor, ſe juſtè, hoc eſt, nec vi, nec
clam, nec precariò poſſidere: *l. 1. in pr. & §. eſt igitur. & §.
perpetuo ff. vti poſſid.* quem † titulum, in funerandi judicio, 148
probari omninò oportet: quia, ſine titulo, poſſidere fu-
nerandi jus nemo poteſt: *d. l. 1. in pr. & §. 8. ff de mort. infer.*
in verbis ſæpè allegatis: non tenebor interdicto, ſi jure
non patiar. *Mynſing. decad. 13. obſerv. 4. n. 2.* Exemplo alio-
rum jurium, quæ quis ſimiliter, abſque titulo, poſſidere
non poteſt: vtpote, ſi laicus aſſerat, ſe poſſidere decimas:
vel ſi Abbas contendat, ſe habere quaſi poſſeſſionem,
jurium Epiſcopalium, vel ſi aliquis dicat, ſe juriſdictio-
nis quaſi poſſeſſionem habere, intra fines territorij Co-
mitis, vel Principis. Si † enim hiſce caſibus, decimarum 149
puta, jurium Epiſcopalium, Juriſdictionis, beneficio-
rum, & ſimilium, adverſus eum, qui dominus eſt, aga-
tur, titulum probari oportet: ita tenent *Ioh. Fab. in §. reti-
nendæ. n. 4. verſ. & ideò non videtur: & fuſius, num. 31. verſ. item
nota. Capic. deciſ. 209. num. 4. 5. late Menoch. rem. 3. retinend.
poſſeſſ. num. 589. & ſeqq. & remed. 15. recuper. poſſeſſ. quæſt. 26.
num. 458. & ſeqq.* vbi expreſsè per multa decidit: quaſi † 150
poſſeſſionem rerum ſpiritualium, non reddi, aut decer-
ni, niſi illa prius, ex titulo juſtificetur. *adde q; num. 459.
in fin. item num. 466. & ſeqq.* id tunc maximè locum habe-
re, ſi de titulo excipiatur: aut, ſi agenti juris præſumtio
adverſetur: quo caſu neceſſe ſit, juſtum & legitimum
titulum plenè probari: *Gravet. conſ. 358. col. 2. verſ. ſecundò
conſulere.* quia † is, qui contra ſe, juris præſumtio- 151
nem habet, dicitur in mala fide: *Alexand. conſil. 75. col.
pen. verſ. præterea videtur. lib. 4.* ſi † denique titulus, ted- 152
datur, ad non titulum: quocunque id fiat modo: *vt in
extravag. execrabilis. Roman. conſil. 499. col. 1. verſ. 3. ad idem.
Gravet. conſil. 58. num. 9. verſ. & ſimiliter.* puta: ſi reus ha-
beat, & deducat, pro ſe, ac poſſeſsione ſua, liber-
tatis titulum: ſi præſumtio ſit, contra Actorem, vel
ex firmioribus probationibus aliis, juſtiorem poſſeſsio-
nis ſuæ cauſam docuerit.

Es ſind zwar / deß Actoris oben eingeführte argumen-
ta, allemit einander ſpecioſa, vnd ſeine fundamenta, da-
hero Kläger / beneficio poſſeſsionis, ſich zu erfrewen /
vnd deß beweiſes præſcriptionis. & continuationis deſſel-
ben / ſich dadurch entbrechen könne: wie ſichs prima facie
anſehen leſt: auff welche aber Beklagter / mit gutem grun-
de / vnd beſtand Rechtens / alſo antwortet.

Erſtlich / ſo viel die allegirten actus poſſeſſorios an-
langet / iſt Beklagter durchauß nicht geſtändig / daß ſein
vnd Klägers Vatter / jhre Begräbnüß / in mehrgedachter
Kirchẽ / miteinander / vber vnvordencklich zeit / zugleich gehabt /
es könte denn Kläger ſolches erweiſen vnd darthun / nega-
turq; continuatio poſſeſsionis, propter novationem, der
Väterlichen Erbtheilung / in welcher / Beklagtẽ Vatter /
tanquã vero poſſeſſori das Pfarrlehen / vñ das jus ſepul-
turæ, alleine zuſtändig / quin & continuatio hoc ipſo re-
futatur: daß bald hier bald dort einer / oder der ander Cör-
per von deß Klägers Vatter geleget. Fundiret, vñ berufft
ſich auff die obangezogene Brüderliche theilung / auß
welcher das contrariũ, manifeſtè erſcheinet: nam per illã
diviſionẽ, iſt ſolch jus, deß Beklagten Vatter propriũ. vñ
conſequenter, reſpectu rei, hereditariũ worden / vnd die
præſcriptio ſo der einige geweſen / interrũpiret. Vnd wie
ſein Vatter vñ Großvatter / dahin begraben wordẽ / jure
libertatis als die reſidirende Herſchafft vnd deme / dz jus
patronatus. vermöge / der von Biſchoff Johanne beſche-
henen begnadung / vñ Brüderlicher theilung / per electio-
nẽ, alleine verblieben / vñ gebühret: alſo ſey nicht præſumir-
lich / ob wol Klägers Vatter auch dahin begraben wor-
den / daß es jure, juriſq; neceſsitate geſchehen ſey: ſondern
vielmehr / auß obangezogenen motiven, zu vermitten /

daß

daß es geſchehen ſey / auß gutwilliger conceſſion ; non
jure, ſed voluntariè, ex naturali affectione ſanguinis
paterni: durch welche / deß Beklagten Vatter bewogen
worden / ſeinen verſtorbenen Bruder / ſo zwar vnter-
ſchiedliche Kirchen gehabt / dahin er hette können geleget
werden / funeriren zu laſſen. Solte nun Kläger da-
hero einig Recht erlanget haben / würde dergeſtalt dem
benefactori ſeine gutwilligkeit / vnd freundtlicher wille /
153 zu ſchaden gereichen: cum † tamen, officium ſuum,
naturali jure prohibente, nemini damnoſum eſſe de-
beat: *l. ſed ſi quis ex ſignatoribus. ff. quemad. teſtam. aper. c. ſa-
nè dilecto. junctâ gl. ibid. verb. ſuſtinere. ext. de renunciat. l. poſt
legatum. §. advocatum. l. tutorem. ff. de his quibus vt indign. l.
filio. ff. vt legat. nom. Grävet. conſ. 525. num. 5.* zugeſchwei-
gen / daß auß freundtlicher zulaſſung / ſich niemandts
einer poſſeſſion, vnd beſitz rühmen / vnd anmaſſen kön-
154 te: In † actibus enim, qui non jure noſtro, ſed jure ami-
citiæ, & familiaritatis, atque gratioſè fiunt, nulla ac-
quiritur quaſi poſſeſſio jurium, etiamſi centum vicibus,
vel vltrà fiant: *l. qui jure familiaritatis vbi Bart. ff. de acquir.
poſſ. & ibi Dd. reliqui. Dec. conſ. 400. num. 4. Menoch. de ar-*
155 *bitrar. jud. quæſt. caſ. 160.* Ratio † quoniam ex parte
ejus, cui deberet acquiri, non eſt animus acquirendi:
ex parte alterius, non adeſt patientia: ſine qua poſſeſ-
ſio jurium non acquiritur, *Maſcard. 3. concluſ. 1214. num.
11. 12 per l. 3. §. dare. ff. de vſufr. & Ripa in c. cum Eccleſia Su-
trina. num. 40. verſ. prima concluſio. de cauſ. poſſ. & propriet.*
156 & † tamdiu precarium durat, quamdiu voluntas
concedentis: *Maſcard. 1 concluſ. 188. num. 24.* Vnd es
157 komme / wohin es wolle / ſo iſt doch nur præſumtio † pro-
babilis, quæ ex conjecturis, ſignis, & indiciis colligi-
tur, & ſurgit ex aliquibus ſuſpicionibus, tantumque ſe-
miplenam facit probationem, & ei ſtandum eſt, donec
contrarium probetur: *c. ſuper hoc de renunc. c. præſentia. 7.
quæſt. 1.* vt ſi præſumatur, cuidam filio competere jus
ſepulturæ, in aliena Eccleſia, quod patet ibi ſepultus ſit:
158 Forſan † enim id conceſſum fuit, non jure debito, ſed
affectione quadam, aut precario, & gratioſè, per fa-
miliaritatem patroni concedentis, cujus voluntas ea ra-
tione mota fuit, vt perſonale, non debeat egredi perſo-
159 nam: *l. in omnibus. ff. de R. I. l. exceptio. ff. de except.* Hinc †
& literæ, in lapidibus ſcriptæ, non faciunt plenam pro-
bationem, & ſepulchri, vel monumentorum ſcripturæ,
non probant proprietatem ipſorum; quia monumen-
tum memoriæ cauſa factum eſt: *l. monumentum. 42. ff. de
religioſ. & ſumt. fun. Maſcard. de probat. vol. 1. concl. 499. n. 11. 12.*

Dahero dann vors ander / Kläger zu ſeinem behuff /
vergeblich / auff ſeine zwey Brüder / ſo zwar dahin zu C.
begraben worden / ſich referiret: cum petitio principij ſit.
Non enim de hoc quæritur: an ſit: ob nemlich / gedachte
Perſonen / zu C. begraben ſeyn: ſed quale, & quo jure
ſit? ob nemlich jure funerationis vniverſæ familiæ com-
petentis, & qua juris neceſſitate, dieſelben in die Kirchen
daſelbſt gelegt ſeyn? Weil Kläger einer Gerechtigkeit / vñ
derſelben poſſeſs ſich rühmet. Eſtq; aliud actus, aliud jus.
160 Deq; actu † ex jure, & cauſa, eſt judicandum: vt volunt
Bald. & communiter Dd. in l. ſi quis nec cauſam. & in l. rogaſti.
161 *ff. de reb. cred. ſi cert. pet.* ſiquidem † effectus rerum, ex
cauſis cognoſcuntur: *l. 2. §. fin. & l. ſeq. ff. de dolo. l. volun-
tas. C. de fideicom. Bald. in l. jubemus. C. ad SC. Vellejan.* Vnd
folget ben weitem nicht: Sepeliit, ergo, juris neceſſitate, ſi-
ve, jure familiæ ſepeliit: niſi hoc ipſum probetur: Eſt e-
162 nim plus in concluſione, quàm in præmiſſis. Quia † nõ
omnis ſepultura fit jure, ſed & quædam non jure, id eſt,
permiſſione, ſine juris neceſſitate: *can. queſta eſt. 13. quæſt.
2. ibi: ſi quando aliquem in Eccleſia veſtra ſepeliri conceditis. l. 1.
§. 2. ff. de relig. & ſumt. funer. ibi: ſi in id ſepulcrum, in quo jus
non fuit, illata eſſe dicantur.*

Eben der maſſen / petiret Kläger principium, wann er
vors dritte / pro juſtificatione tituli, & cõtinuatæ poſſeſ-
ſionis, angezogen / daß ſeine drey Söhnlin / ſo wol auch
ſein liebes Weib / zu C. begraben ligen. Dann ſolches ge-
ſchehen precariò, auff vorgehend bittlich erſuchen / durch
vnterſchiedliche Perſonen: nicht juris neceſſitate, reo
invito: nimirum, weil die funeratio familiæ, den ſämbt-
lichen Gebrüdern / vnd Gevettern NN. in der Kirchen
zu C. nullo jure, nullove titulo, gebühret / niſi probe-
tur. Ehe vnd zuvor nun Kläger ſolches verführet / kön-
te er mit Recht / keiner funeration, auch keiner poſſeſſion,
vel quaſi, ſich rühmen: cum ſine titulo, & cauſa, poſſi-
dere nemo poſſit: cumque aſſerens, ſe poſſidere, proba-
re debeat, ſe juſtè, id eſt, bona fide poſſidere: qua † bo- 163
na fide probata, ſequitur & præſumitur, quod nec vi,
nec clam, nec precariò poſſideat: *Menoch. rem. 3. retin.
poſſeſſ. num. 600.* & † agens interdicto vti poſſidetis, poſ- 164
ſeſſionem ſuam probare debet, & ſe poſſidere, & adver-
ſarium turbare, ac moleſtare: *Maſcard. vol. 3. concl. 1190.
Paul. de Caſtr. conſ. 442. viſis & diligenter examinatis. verſ. &
hoc prævalet. vol. 2. Dec. conſ. 663. in cauſa mota. Faber in §. reti-
nendæ. n. 16. verſ. circa quintum. de interdict.* Vnd heiſt all-
hier: non poſſidere eum juſtè, qui interrogatus à judice,
quare poſſideat, & quo jure? reſpondeat quia poſſideo.
Quare, & quo jure ſepeliſti? Quia ſepelij. Id enim eſt,
Injuſtè, hoc eſt, clam, vi, vel precario poſſidere: cujuſmo-
di † poſſeſſionem ſuo interdicto, vti poſſideris, prætor 165
non tuetur: *l. nec vlla. in l. quod ſi in diem. §. ſed & cum. §. de petit.
hered. l. 1. in pr. & §. fin. ff. vti poſſid. Bart. in l. vnic. C. eod. Roman.
conſ. 341 nu. 6. lib. 2. Menoch. remed. 3. retinend. poſſeſſ. nu. 19.
& tr. de remed. adipiſc. poſſeſſ. remed. 4. nu. 603. Borcholt. tract.
de acquir. vel amit. poſſ. c. 2. n. 6. Boccat. tr. de manutenent. c. 4. n. 1.*
Hierauß nun zu ſchlieſſen / quod minimè obſtet hæc con-
tinuatio poſſeſſionis, durch etliche allegirte actus. 1. Weil
dieſe actus alle nach Vätterlicher theilung geſchehen. 2. iſt
kein tempus legitimum præſcriptionis, noch die andern
requiſita vorhanden: als: titulus, bona fides, poſſeſſio, cõ-
tinuatio ejus: & quod nõ ſit interrupta. Nam † allegans 166
præſcriptionẽ, probare etiã debet, ejus continuationem:
l. 3. ff. de vſucap. l. 2. l. ſuper longe. C. de præſcr. long. temp. & † bona 167
fides omninò allegãda eſt, ab eo, qui ſe fundat, in præ-
ſcriptione: licet enim ea præſumatur, nec probanda ſit,
tamen neceſſariò allegãda eſt: *Maſcard. 3. concluſ. 1213. n.
48. 52. Bl. in l ſuper longi. C. de præſcr. long. temp. Felin. in c. ſi dili-
genti. de præſcript.* In præſcriptione incorporalium, bona fi-
des, non præſumitur, ſed probari debet. Ratio eſt, quia † 168
præſcribens hujuſmodi ſervitutem, habet præſumtionẽ
juris contra ſe: *arg. l. vlt. C. vnde vi.* quælibet † enim res præ- 169
ſumitur libera: niſi de ſervitute probetur: *l. altius. C. de ſer-
vit. & aq.* ceterũ † & longa poſſeſſio, jus ſepulchri, nõ tri- 170
buit ei, cui jure non competit: *l. longa. 4. ff. de mort. infer. l. 6.
C. de relig. & ſumt. funer.* & † actus aliquot clandeſtini, vio- 171
lenti, vel precarij, nõ proſunt, ad obtinendum vllum in-
terdictum poſſeſſorium: *arg. l. 1. ff. quod vi aut clam.* 3. præſu-
mitur, daß es precario geſchehen; wegen der nahen ver-
wandſchafft; weil auch die eröffnung der Kirchen / vff an-
ordnung deß Beklagten beſchehen müſſen: ohne welches /
vnd † da / ſine conſenſu Rectoris iſtius Eccleſiæ alienæ, 172
quæ ſepeliri quem curet, injuriarum illum teneri, aſſerit
Oldrad. conſ. 8 a incip. An fratres. 4. Reus, hat ſein jus ſepul-
turæ, quod per diviſionem, acquiſivit, nicht begeben / noch
durch pacta, vel aliis modis, Klägern vbergeben / niſi pro-
betur: facta † enim non præſumuntur, niſi probentur: 173
*Menoch. lib. 4. præſ. 1. num. 2. præſ. 31. nu. 3. præſ. 155. nu. 3. & lib. 6.
præſ. 33. num. 8. præſ. 14. num. 6. præſ. 45. per tot.* & † jus, 174
alteri quæſitum, tolli non poteſt, ne quidem à Prin-
cipe: *l. 1. C. ſi adverſ. jus vel vtil. publ. Curt. Iun. conſ. 25. num.
22. Ant. Gabr. Roman. lib. 5. commun. concluſ. tit. de acquir.
rer. dom. concluſ. 5. & tit. de jur. quæſit. concluſ. 1.*

Ob auch wol / vors vierte / fünffte / ſechſte / vnd ſiebende /
Kläger / zu vermeintlicher colorirung, vnnd tituli-
rung ſeiner gerümbten Gerechtigkeit / deß Erbbegräbnüß

vnd deroſelben poſſeſs, angezogen: Das halbe Städtlein
C. ſey ſeine: Er habe nichts weniger / als beklagter Kirch-
vätter in der Kirchen zu C. ſo Jährlichen der Kirchrech-
nungen beywohnen. Item / ſeiner forberge eines ſey zu der-
ſelben Kirchen gewidmet: vnd dann / ſey D. ein filial, der
Kirchen zu C. ſo vor dieſem / von dem Diacono daſelbſt
beſtellet werden müſſen. Thut doch Beklagter ſolches alles
auch / ordentlich widerlegen / vnd genugſam deduciren,
daß dahero / vtpote ex ſeparatis keine poſſeſſio funera-
tionis, auch kein funerandi jus, im geringſten nicht erfol-
175 gen / noch erwieſen werden könne. A † ſeparatis enim
malè infertur: *Nicol. Everh. in loc. legal. 18. à ſeparat.* ma-
176 ximè, † vbi de poſſeſſione rei, vel juris alicujus quæ-
ritur: *l. neq; natales. C. de probat. Cyn. in l. ea lege. num. 3. C. de
condict. ob cauſ. dat. l. naturaliter. §. nihil commune ff. de acquir.
poſſeſſ.* Dann ob wol / das halbe Städtlein C. zwar ſine
omni jure piſcandi, paſcendi, venandi, molendi, vnd
dergleichen / Klägern zuſtehet: Da hergegen alles daſ-
ſelbe / neben anderer Gerechtigkeit mehr beklagten alleine
gehöret: wie dañ vber deß Klägers Vnterthanen ſchuldig
ſeyn / ihme Beklagten / eine Wieſe jährlich zubeſchicken /
vnd ſeyn Hauß zubewachen: bleibt doch in petitione prin-
cipij: weil die andere helffte / vnà cum pleniſſimo jure mo-
lendi, paſcendi, lignandi vnd dergleichen / dem Beklag-
ten alleine zuſtehet: zu welchem theil / das jus patronatus,
eidemq; conſequens, jus funerandi gehöre: Sintemal
die frage nicht iſt: de diviſo: ſondern / cui diviſo, patrona-
tus & funerandi jus inſit. Davon die obangezogene Brü-
derliche theilung / klar beſagt: daß dem Beklagten das
Kirchlehen zuſtehe. Kan derowegen ex jure ſeparato, &
diviſo, ad aliud diviſum, & ſeparatum jus, ſchließlichen
177 nichts folgen: cùm ſeparatorum † ſeparata ſit ratio, &
conditio: *l. ſi maritus. C. de donat. int. vir. & vx. l. de bonis. C.
de Carbon. edict. Bl. ad l. ampliorem. in princ. num. 3. verſ. ſed
quid ſi diverſa. C. de appellat. cum ſimilibus* Vnd ſolches
vmb ſo viel deſto mehr / weil in der theilung / keiner gene-
ral clauſul, derer ſich Kläger vermeintlich rühmet / nirgend
gedacht wird, die auch / da deroglei chen ſchon zubefinden
wehre / billich verſtanden würde de indiviſis, deque eo,
178 was in cõmunione, hat bleiben ſollen: Nun † enim, fit
extenſio, ab articulo, ad articulum: à re, ad rem: *Hieron.
de Mont. in tract. finib. regund. cap. 78. num. 9. 21. 22. & 23.
per cap. 1. de relig. domib.* Weil auch Kläger / vor ſich /
wegen deß Städtleins / keinen Decem gibt; weil er auch
ſeines halben Städtleins / allein dominus juriſdictio-
nis, vnd im geringſten nicht dominus proprietans iſt /
auch nichts von Aecker / Wieſen oder ſonſten / daſelbſt hat /
davon einiger Decem gefallen könte. So iſt auch / das
præſuppoſitum, von den Kirchvättern / ſo auß deß Klä-
gers Vnterthanen / als incorporirten, vnd eingepfarten
membris, ejuſdem Eccleſiæ, & municipij, bißweilen
zur adminiſtration, der Sacriſtej, vnd einſamlung geiſt-
licher Zinſen / als zu einem munere publico, vnd damit
publicè beyderſeits eingepfarte / der Kirchen Einkom-
men wiſſen möchten / alternativè, per meræ facultatis
actum, jährlich gebraucht worden / zu ergründung oder
bewehrung der libellirten poſſeſſion, vel quaſi, juris fu-
nerandi, gantz vngereimbt / vnd nichtig. Nec valet con-
ſequentia, à communione vitricorum, ad communio-
nem juris funerandi: bevorab in dieſem Falle / da die ele-
ctio vnd impoſitio hujus muneris, nicht ex neceſſitate,
ſondern libera voluntate Rectoris, Parochialis, zu ge-
179 ſchehen pfleget / auch eigentlich actus † meræ facultatis
iſt: qui non inducit conſuetudinem reſtrictivam liberæ
poteſtatis: *Alb. in c. ex parte. num. 7. de conceſſ. prebend. & in
c. abbate. num. 9. de V. S. Gravet. de antiq. tempor. 4. part. 4.
p. p. incip. materia iſta. num. 98. Didac. Covar. in c. poſſeſſor. in 2.
part. §. 4 nu 6. de R. I. in 6. Menoch. de arbitr. jud. quæſt. caſ. 160.
180 n. 8.* In his † enim, quæ meræ facultatis ſunt, nulla cadit
conſuetudo, vel præſcriptio: vt notant *Dd. in l. 1. C. de
ſervit. & aq. & in l. 2. C. quæ ſit long. conſuet. & in l. quo minus.*

vbi Iaſon n. 27. & Rip. n. 132. de flumin. & † ea, quæ volun- 181
tariè gerimus, non extenduntur, vltrà, quàm gerimus:
*l. tutori. C. de negot. geſt. gl. in l. non dubium. verb. agnoverit. C.
de teſtam. Salicet. in l. cum fidem. C. de non num. pec. Natta conſ.
77. num. 6. & Ioh. Petr. Surd. conſ. 212. num. 25. per l. cum de
indebito. verſ. ſed ſi pro parte. ff. de probation.*

Dahero Beklagter wol berechtiget were / weil ſonſten /
vnter ſeines theiles Vnderthanen / eine gute anzahl /
nüchtiger Perſonen vorhanden / ſo zu ſolchem Kirchen-
ampt dißfals / quoad induſtriam, vnd ſonſt / genug-
ſam qualificiret, dieſelben nachmals zu gebrauchen / vnd
in electione, deß Klägern Vnderthanen gäntzlich zu
vbergehen: Jedoch / weil die labores, ſo darbey mit vn-
terlauffen / deß gantzen Stedtleins / als eingepfarter Ge-
mein ſeyn ſollen / wil er ſie / ohne einreimung einiges
Rechtens / weil er es alſo befunden / dabey / ſeiner gelegen-
heit / vnd gefallen nach / verbleiben laſſen.

Vielweniger / kan das eingewidmete forberg / einig ſe-
pulturæ jus, jhme tribuiren: Welches Klägers Vatter /
erſt nach gehaltenener Brüderlichen theilung / von einem
Lehenbawer erkaufft / vñ erbawet: quia plus juris inde ſibi
non acquiſivit, als der Lehenbawer ſelbſt gehabt / welcher
deß Kirchhoffes / vnd gemeinen Begräbnüß / ſo andere
eingepfarte Bawern auch haben / ſich begnügen laſſen.
So weit nun der Lehenbawer / deß gemeinen Begräbnüß
ſich zu gebrauchen gehabt / kan Kläger deſſen ſich auch an-
nehmen / vnd weiter nicht: cùm † nemo, plus juris, trans- 182
ferre in alium poſſit, quàm ipſe habet: *l. nemo plus ff. de R. I.
l. traditio. ff. de acquir. rer. dom. c. nemo poteſt. de R. I. in 6.* nec † 183
poſſit quiſquam conditionis eſſe melioris, quàm autor
ipſius, à quo jus in eum tranſiit: *l. in his quæ. ff. de R. I.* Noch
weniger kan Klägern / pro juſtificatione tituli, vortragen /
daß ſeine Kirchen / zu D. ein filial iſt / der Kirchen zu C. cũ
& hoc nihil faciat, neq; ſufficiat, ad acquiſitionem juris
patronatus, juriſq; funerandi. Eſtq; ex ſeparatis, argu-
mentum: Sonſten würden / exempli causa, alle nobiles,
derer Kirchen / in dieſem Marggraffthumb Oberlaußitz /
filial ſind / der Kirchen in den Städten / als zu Budeſin /
Görlitz ꝛc. Ihr Erbbegräbnüß in den Städten haben:
quod tamen non eſt. Ja es iſt oben außgeführet / daß deß
Klägers Großvatter / N. im Jar 1439. D. von N. erkaufft /
vnd daß die vorgehenden Beſitzer / als N N, tanquam do-
mini deß filials, kein Recht in der Kirchen / zu C. gehabt /
auch dahin nicht begraben ſeyn. Quod ſanè futurum erat,
wann das filial, per ſe, jus funerandi tribuirte. Tribuiſſet
enim illud omni ſucceſſori, & poſſeſſori. Econtra, quia
D. filiale eſt, hac die collatur Beklagter. Auß welchem
allem / ſo viel erſcheinet daß Kläger titulum ſuæ poſſeſſio-
nis, ſive. funerationis vnd die gerümte Gerechtigkeit / deß
angemaſten Erbbegräbnüß / in der Kirchen zu C. wie zu
Recht genugſam / nicht habe deduciret.

Daß nun ferner / vnd vors achte / Kläger argumenti-
ret, ab inclusione deß Altars / ad excluſionem ſepulturæ:
committiret er hiemit fallaciam cauſæ. Non enim, in di-
viſione, expreſsè mentio fit, deß Altars / vt tacitè exce-
ptum, & reſervatum intelligatur jus ſepulturæ: ſondern /
weil das Altar ein Lehen iſt / vnd zu demſelben etliche Ein-
kommen gehören: Propter quod ergo vnumquodq; tale
eſt, illud magis tale eſt: Deß Altars wird gedacht / pro-
pter reditus altaris: magis igitur redituum habetur ratio,
& conſideratio, quàm altaris: ſive, die dividenten haben
mehr geſehen / vnd jhren reſpect gehabt / auff die reditus:
Wie könte dann ein anders dahero inferirt werden? quo
quid abſurdius? Nam † vnaquæq; res, à fine ſuo, eſt 184
æſtimanda: vtpote, in quo forma ejus ſpectatur: *l. ſi idem.
§. vlt. ibi Caſtrenſ. ff. de jurisd. om. jud. l. ſi domum. ff. locat. l. ſed etſi
quid. §. 1. ff. de vſufruct. l. ſtatua. 245. ff. de V. S. Tiraq. de retract.
lignag. §. 1. gl. 7. n. 4. & 54.* & † in his, quæ fiunt, non tam fa- 185
ctum, quàm animus & intentio facientis, ſpectari debet,
vt ex eo certi ſimus, quo fine, vnumquodq; habendum
ſit: *l. in lege Cenſoria 203. ff. eod. l. cum in teſtamento. ff. de aur. &*

arb.

arg.leg.l. ſuos.73.ff.de legat. 3. aut factum, conſtiturumque
eſſe velit: *l. ex vrbana.166. l. vrbana.198.ff de V. S. Iohan.
Godd. ad l. Carbonum.167.num.12.ff eod.tit.*
Daß auch Kläger; vors neinte / negirer, ſepultura ſey
nicht ſpecies juris pattonatus, ſondern ein gantz abgeſon-
dertes weſen: cùm non amittatur, cù hereditate abſtenra,
vel ablata: Darumb ſey dieſelbe mit dem Pfarrlehen nicht
dividiret, ſondern vielmehr reſervirer, vñ außgeſetzt. Dar-
auff wird geantwortet: q juri Pandectarum, jus Patrona-
tus planè ſit incognitum: Vnde, cum non entis nulla ſit
qualitas, ex. ff. probari nequit, ſpeciem, juris patronatus,
ſepulturam, non eſſe: eſtq; ex Canonum jure definien-
dum: An ſit: quod negari non poteſt: quia, jure Canonū,
ad jus pattonatus, omnia pertinent ſpiritualia, religioſa,
186 & ſacta, quæ ſunt templi & Eccleſiæ. At † jus ſepulturæ
eſt res ſpiritualis, religioſa & ſacta, annexum ſpirituali-
bus, quemadmodum Eccleſia ipſa, & cœmiterium: *Caſ.
Lambert.de jur.patr.q.9.pr.art.9.*
187 Præterea, certi juris eſt: quod † is, qui ab hereditate,
ſive ſucceſſione hereditaria excluditur, etiam à jure pa-
tronatus removeatur: *Frider.de Sen.conſ.111. inc. quæſtio talis
eſt col.penult.Panorm.c.cum ſeculum.ext.de jur patr. & conſ.58.
lib.1.Petr de Ambor.c.ex viſinuatione.ext de jur.patr.Card.rubr.
q.8.eod. Laur.de Pallat. in tr. ſuper ſtatuto, quod extantibus.col.
fin. Roch.Curt. in tr. de jur patronat. verb. ipſe, vel is à quo quæſt.
6.num.15.* Ac licet, jure.ff. ſepulturæ jus retineat, qui ab-
ſtinet hereditate, tum etiam cui, vt indigno, bereditas
auffertur: Nihil tamen, id omne, ad rem, ſive nihil inde
ad propoſitum ſequitur: Loquuntur enim textus alle-
gati, de ſepulturâ hereditariâ, & familiæ, quæ jam eſt, &
probari poteſt: item, de diſpoſitione legis: quod ipſo ju-
re reſervetur abſtinenti & indigno ſepultura heredita-
ria, & familiæ, de qua vbique conſtat, quod ſit, & exi-
ſtat. At hic in principij petitione verſamur: An ſit ſepul-
tura familiæ, vel hereditaria; quod negatur: Item, ſi ſit,
vel fuerit. an non, diſpoſitio hominis, tollat diſpoſitio-
nem legis: inquam, an non, per diviſionem, & ele-
ctionem ſubſecutam, ſepultura, tanquam ſpecies, vel
accidens inſeparabile, juris patronatus, ex voluntate
dividentis, & eligentis, vnâ cum patronatus jure, ve-
nerit in diviſionem, & electionem, eùm, quæ reſerva-
ta non ſunt, intelligantur diviſa, & remiſſa.
Die nachgeſetzten argumenta, ſind auß obiger de-
duction, allbereit refunret, vnd auffgehaben: Dabey
noch weiter / vnd in ſpecie zu obſerviren: Daß freylich /
188 † jus patronatus, alienatione transferri werde: Si ni-
mirum, vniverſitas, cui illud accedit, diſtrahatur, & in
alium transferatur: *l. in modicu. 24.de contr. emt. l. qua-
dam. 62. de acquir. domin. l. ſi mercedem. 53. §. 1 de act. emt.
cap.ex litteris. 7. de jur. patronat. c. cum ſeculum. 13. vbi Butr.
num. 1.eod. c.cum Bertholdus. de re judic in princ. Rofred. in pract.
jur. Pontiſ. p.5. de jur. patron. rubr. qualiter & quib. cauſis. num.
12. Duaren. 5. de ſacr. Eccleſiæ. miniſtr. cap. 4. in fin. Tiber. De-
cian. reſp. 32. volum. 1. num. 9. Borch. de feud. cap. 6. num. 9.
Schurff. cent. 3. conſil. 56. num. 2. Guid. Pap deciſ. 507. in princ.
Menoch. rem. 4. adipiſc. poſſ. num. 400. & lib. 3. præſumt. 90.
num. 23. W eſſenbec. conſ. 48. num. 10. Cephal. 1. conſ. 64.
num. 25. & conſ. 523. num. 8. Lambertin. 2. Part lib. 1. quæſt. 5.
princ. 15. artic. 2. qui communem dicit: & omnium ferè conſenſu
receptam ait Covarruv. 2. var. reſol. 18. num. 8. Nicol. Mozz. tr.
189 de contract. rubr. De rebus, quæ emi poſſunt. num. 27.* ſicut † &
cum ea confiſcatur: *Dec. in c. quanto. de judic. num. 34. vbi
num. 35. communem dicit, Schurff. conſ. 87. num. 13. cent. 2.
Coſtal in l. hanc legem. 22. de contrah. emt. Lambert. lib. 2. art.
8. quæſt. 8. princ. num. 31. tract. hic. Citadin. de jur. patron. p. 9.
quæſt. 20. num. 28. Curt. latiſſimè, in verb. ipſe vel is à quo. num.
65. & ſeqq Iul. Clar. lib 5. ſentent. §. fin. quæſt. 78. Butr. in c.
nobis. 25. de jur. patron. Boſſ. remiſſivè in tit. de crim. læſ. Maje-
190 ſtat. num. 141.* Hinc † & in emtorem hereditatis, tran-
ſire jus patronatus, communiter volunt *Felin. in c cau-
ſam. de præſcript. Lud. Roman. in l. ſi patroni. 137. ad SC. Tre-
bell. Cardinal. in c. ex literis. de jur. patron. quæſt. 11. Bart. in l. ſi
mercedem. 53. §. 1. de act. emt. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1.
§. 37. gl. 10. num. 9. Roch. Curt. d. tract. verb. ipſe vel is. num.
43.* quam ſententiam omoium ferè conſenſu receptam
ait & tueri conatur *Covarruv. lib. 1. var. reſolut. 13. num. 3. &
2. reſolut. 18. num. 8.* adeò, vt parte etiam hereditatis
venditâ, etranſire jus pattonatus, ſctibat pro rata vide-
licet, vt per ſeribentes, quos allegat *ibid. in fin.* Ratio
eſt: † quia, jus pattonatus, ad extraneum heredem vni- 191
verſaliter inſtiturum tranſit, filio, qui fortè, in re certa,
inſtitutus eſt, non attento. *Innoc. & Dd. in rubr de jur. pa-
tron. Abbas & Dd. cap. 1. eod. Roch. Curt. in tract. de jur. patron.
verb. ipſe. quæſt. 2. & quæſt. 8. num. 15. Pariſ. conſ. 48. num. 4.
lib. 4. Caſtrenſ. in l. ſi ſepulcrum. C. de relig. & ſumt fun. Roland. à
Valle conſ. 47. num. 6. & 36. lib. 1. Alexand. conſ. 73. col. 2. lib. 7.
Dec. conſ. 149. col. 1. Menoch conſ. 104. n. 45. vol. 6.* &, generali-
ter verum eſt, quod † hereditate vendita, omnia ve- 192
niant, quæ quocunque titulo, & jure, ad beredem ſpe-
ctant. *Covarruv. de reſolut. 18. num 8.* eatenus igitur & jus
pattonatus in emtorem tranſire dicitur, quatenus rebus
aliis hereditariis accedit: nam † etſi vendi illud, per ſe, 193
non poſſit: tamen, cum vniverſitate rerum tempora-
lium transferri poteſt; *c. de jure. c. ex literis. vbi Abb. ante fin.
c. cum ſeculum. de jur. patron. arg. l. 1. de fund. dotal. l. in modicis.
de contrah. emt. l. quadam. de acquir. rer. dom. l. quoties. & ibi Dd.
communiter. C. de judic. Geil. de pac publ. lib. 1. cap. 6. W eſſenb. de
Feud. p. 2. in addit. lit. a. p. 152. Iohan. Paul Lancellot. lib. 1. Inſtit.
Iur. Canon. tit. de juſt. & jur. patron. §. donatione quoq́; in fine. ibi-
que notat. Modeſtin. Piſtor. conſ. 18. num. 4. & num. 23.* Vtcunq;
enim conſideremus, ſemper verum eſt, reſpectu princi-
pij, materiæ, & formæ contractus, emtorem † tales res 194
tenere pro pretio: & eo ipſo, quod emtor bereditatis
dicitur, intelligitur emtor quoque juris patronatus, &
aliarum rerum, quæ in hereditate continentur: & hoc
reſpectu dicitur habere vicem heredis: fungi perſona
heredis: quod perceptionem, & emolumentum rerum
illarum, vendendo in eum, heres tranſtulerit: *l. 5. C. de
hered. vel act. vend. Bald. Salic. & alij in l. 2. C. eod.* cujus rei
vſus latiſſimè patet: nam, per totum jus civile, videmus,
ſucceſſores, neque deteriori, neque meliori conditione
eſſe, quàm erant ſui autores. rationis ratio eſt, *in l. nemo
poteſt. de Reg. Iur.* quod nemo plus juris in alium transfer-
re poſſit, quàm ipſe habet.
Wider die / zum beſchluß / angedeutete continuation,
vnd dahero angegebene præſcription, wird in allewege
mit beſtande / vorgewendet / quod præſcriptio juris fu-
nerandi, (quam tamen in æternum nō probabit Actor)
ſibi ipſi pro titulo, aut titulus, ad acquirendum funeran-
di jus, in templo alieno, ſufficiens, & idoneus non ſit:
cum ne ſervitutes quidem, nedum res ſpirituales, ſine
titulo præſcribantur: de quibus expreſsè ſcriptum eſt:
qood ſine titulo poſſidere illas nemo poſſit. Quo præ-
ſuppoſito, ſequitur, etiam præſcriptionem rerum ſpiri-
tualium, abſque titulo deficere: cum † forma præſcri- 195
ptionis ſit poſſeſſio *l. 25. de vſurp. & vſucap. W eſſenb. in par.
num. 11 eod. Petr. Greg. 40. Syntag. 4. num. 1. & 2.* Forma † 196
poſſeſſionis, bona fides, & juſtus titulus: *c. fin. vbi gl. Abb.
Felin. Ant. de Butr. & alij Canoniſt. ext. de præſcript. l vn. C. de
transf. vſucap.* Vnd wird alſo / in illum eventum, ob
Kläger einige præſcription erweiſen ſolte / allzeit in peti-
tione principij bleiben: Wann er ſchon ſeine jetzo ge-
rühmbte præſcription, ex allegata, ſed nondum probata,
continuatione ſexaginta ſex annorum, aliquo modo
beſcheinigen könte: Daran es jhme doch gäntzlich man-
geln würde: ob dahero die præſcriptio, pro probata, ſive
etiam, jus funerandi, pro probato zu halten / oder zu er-
kennen ſey / niſi etiam titulus probetur, ſine quo, nec poſ-
ſideri, nec præſcribi, ſpiritualia poſſunt: zu geſchweigen /
quod † omninò etiam titulo tenus, res ſacræ ſanctæ, & 197
religioſæ, planè ſint impræſcriptibiles: *l. vſucapionem. 9 ff.
de vſucap. §. ſed aliquando. Inſt. de vſucap. l. 30. § 1. de acquir. poſſeſ.*

198 & † io ſpecie, quod jus patronatus , præſcriptione,
non adquiratur, *tradunt Specul. de jur. patron. §. 1. verſ. & not.
Archidiac. in c. hortamur. 61. diſt. per c. 3. verſ. hucusq́; ſuſtinuit de
jur. patron. quem ſequitur Henr. Boich. in c. nobis. 25. num. 9. eod.
& in c. querelam. de Elect. Caſ. Lambert. tract. de jur. patronat. 1.
art. 5. quæſt. 10. p. pr. num. 25. lib. 2. & art. 8. quæſt. 7. pr. p. 2. nu. 2.
Dec. in rubr. de judic. lect. 1. n. 89. communem dicit Philip. Semonet.
in apoſtill. ad Felin. in c. quanto. de judic. & alij complures.*

In cōſequentibus, gibt Kläger ſeiner deduction, einen
feinen ſcheinmantel vmb / welchen er auff vngeſtandenen
aſſumtis , zuſammen geflickt / denen aber leicht zu bege-
gnen / primum aſſumtum : Beklagter habe in keiner ab-
rede / continuatæ poſſeſſionis , ſeyn können / ſondern ge-
ſtehen müſſen : vnd darwider bloß precarij exceptionem
eingewendet : welches er acceptiret , vnd gebetten hette /
ſich bey ſeinem poſſeſs verbleiben zu laſſen / donec preca-
rium probetur : Dieſem thut Beklagter / per expreſſum,
hiemit contradiciren , vnd darwider / nein ſagen. Be-
rufft ſich / per contrarium auff die vorgehenden acta, quę
notorium inducunt, vnd viel ein anders beſagen. Dann
wie Kläger anfangs / ex poſſeſſorio retinendæ , ſeine
vermeinte klageſchrifftlich einbracht : hat Beklagter da-
wider / pro aſſerenda libertaos poſſeſſione, *ex cautela Me-
noch. remed. 3. retin. poſſ. num.* 297. ex eodem poſſeſſorio
retioendæ, ſein gegennotturfft vbergeben / vnd gebetten:
actorem judicialiter turbantem , à moleſtatione com-
peſci, eidemque ſilentium imponi , ne in poſterum, in
poſſeſſione libertatis, reum turbet , auch zu dem ende /
ex eodem Menochij præſcripto , in continenti dabey
defectum juris agentis , ſo viel nötig deduciret , vnd
199 angezogen. Turbat † enim judicialiter, qui poſſeſſio-
nem libertatis, obſcuram reddere conatur: *gl. in l. extat.
ff. de eo quod met. cauſ. Alex. conſ. 88. num. 19. Menoch. d. rem.
3. num. 299. Maſcard. de probat. concluſ.* 1390. *num.* 14.

Vnd als ferner / die Sachen zur verhör kommen / hat
Beklagter vorigen inhalts / Klägern / exceptionem in-
tentionis, objiciret: Tibi noo competit interdictum, vti
200 poſſidetis : niſi poſſeſſionem tuam probes : tum, quia †
allegans poſſeſſionem , & jus funerandi, in fundo, aut
templo alieno , debeat id probare : *Maſcard. de probat.*
201 *vol. 3. concl.* 1190. tum † quia, pro poſſeſſore libertatis,
eſt præſumtio , firmata interdicto generali, vti poſſide-
tis : quod adverſus judicialiter turbantem , omninò
competere, vnanimiter ſcribunt, *Bald. in l. ordinarij n. 1. .
C. de rei vind. Fab. in §. retinendæ. num. 16. Inſt. de interd. Angel.
Aret. num. 3. verſ. competit. ibid. Alex. conſ. 54. ad fin. conſ. 88.*
202 *num. 31. lib. 5.* itemque † ſpeciali : ne quid in loco ſacro:
l. 1. ff. eod. tit. tum quia, actore non probante, abſolven-
dus eſt reus, etſi nihil ipſe præſter: tum, quia interdictum
de mortuo inferendo, datur ei tantum , cui jus eſt infe-
rendi , & ſepulcrum faciendi : contra eum , qui ſervitu-
tem debet : quod ante omnia probari oportet : in tan-
203 tum † vt interdicto non teneatur , qui jure non pati-
tur : *text. expreſſ. & notab. in l. 1. in pr. & §. 8. ff. de mort. in-
ferend. ibi: non tenebor interdicto , niſi jure patiar.* quod non
præſumitur, niſi probetur , allegato titulo idque , ex-
204 emplo † aliorum jurium, puta, decimarum, beneficio-
rum, jurisdictionis, rerum Epiſcopalium , & ſpiritua-
lium , quas in vniverſum, abſque titulo, poſſidere nemo
poteſt : *Menoch. latè remed. 3. retin. poſſ. num. 589. & ſeqq. &
rem. 15. recup. poſſ. quæſt. 36. num. 458. & ſeqq.* vbi plures al-
legat, & expreſsè decidit : quaſi poſſeſſionem rerum ſpi-
ritualium non reddi, aut decerni , niſi illa prius ex titulo
juſtificetur. Dahero nun die ratio, quæ juris, & illa io
juris eſt, ad factum : Tuendum eſſe actorem in poſſeſ-
ſione, ſi de ea, ex confeſſione partis adverſæ conſtet, ſich
ſelbſten widerleget. Negatur enim confeſſio : vnd geſte-
het Beklagter durchauß nicht / daß er zu nötendem Klä-
ger excipiendo, jemals einigen poſſeſs habe eingeraumet /
wie dann auch nicht geſchehen: deſſen auff alle hiebevorige
verneinung / vnd verneinliche außführung gezogen.

Dahero klar erſcheinet / daß Beklagter / adhærens
ſuæ exceptioni Iotentionis , Tibi non competet interdi-
ctum, vti poſſidetis, allenthalben darauff gedrungen / vt
probet actor, quod ipſe affirmat, Reus negat : ſibi nimi-
rum in templo C. jus funerandi eſſe : ſeque jure , juſtoq;
titulo mortuos intuliſſe : cum ſine titulo poſſidere ne-
queat : *per ſæpè alleg. l. 1. §. 8. ff. de mort. infer.* ex qua non te-
netur Reus , niſi jure patiatur. facto autem, ſine con-
feſſione, hoc in caſu deficiente, deficit jus : quia ex facto
jus oritur.

Secundum aſſumtum: Ex poſſeſſorio retinendę agen-
tem , titulum ſuæ poſſeſſionis indicare, aut probare non
teneri. Hierauff wird geantwortet : Daß eben dieſes
gar einen klaren / vnd vnverneinlichen vnterſcheid / im
Rechten habe : vnd ob wol regulariter , bey Recht außge-
ſetzt : quod † agens interdicto , vti poſſidetis, non tenea- 205
tur probare titulum, aut juſtificare poſſeſſionem ex ti-
tulo : *Menoch. remed. 3. retin. poſſeſſ. num. 588. ibi: regulariter
neceſſe non eſſe.* Wird doch dieſe regul , cujus allegatio eſt
refugium miſerorum, in viel wege limitiret , vnd erkle-
ret : wie denn / anderer zu geſchweigen / *Menoch. d. loc. num.*
589. Dieſe expreſſam limitationem außführet : proce- »
dere regulam, cum poſſeſſor, ſine titulo , poſſidere po- »
teſt : at ſecus, cum non poteſt. gibt deſſen etliche exem-
pel / earum rerum, quæ abſque titulo poſſideri non poſ-
ſunt : vnd verificiret ſolches exemplo rerum ſpiritualiū,
mit klaren außdrücklichen Worten ſetzendt : quod poſſeſ- »
ſio rei ſpiritualis nulla ſit , abſque titulo : quodque non »
reddatur, aut decernatur, niſi prius ex titulo juſtificetur:
per allegata ibidem.

Nun iſt vnverneinlich / wird auch vom Gegentheil /
per expreſſum zu geſtanden : quod jus funerandi ſpiri-
tuale jus ſit : Ergo nulla illius eſt poſſeſſio , ſine titulo:
kan auch einem jeden / qui † agit ex interdicto vti poſſi- 206
detis , aut de mortuo inferendo , mit gutem beſtande
objiciret werden / Exceptio intentionis : Tibi non com-
petit Interdictum, nec generale, vti poſſidetis : nec ſpe-
ciale, de mortuo inferendo: quia ſine titulo poſſides : *per
l. 1. in pr. & §. 8 ff. de mort. infer.* ibi: *datur hoc interdictum ei,
cujus eſt inferendi, & ſepulchrum faciendi , contra eum , qui ſer-
vitutem debet:* item ibi: *non tenebor interdicto, ſi jure non patiar.*
Vnd wañ man alſo / die wolverordnete heilſamen Rechte
nicht etwa / mit halben Augen anſihet / ſondern mit beyden
Augen / vngeſtimmelt / gegen einander helt / vnd mercket:
quod † in toto jure, generi, per ſpeciem : regulæ, per ex- 207
ceptionem, derogetur. *l. in toto. ff. de regul. juris.* ſo befindet
ſichs / daß obengemelte regul Actori, im wenigſten nichts
könne vortragen.

Weniger hat zu bedeuten / was Kläger ferner auff die
baan bringet : wo Beklagter das precarium excipiendo
vorgeſchützt / würde ihm dahero die libellirte poſſeſs ge-
ſtanden : vnd thete dagegen Beklagten / probatio precarij
obliegen: cum ad probationem ſe obſtringat, qui ſub cer-
ta qualitate, aliquid affirmat: cum reus excipiendo fiat
actor, & ꝓbare teneatur: eùm præſumtio bonæ fidei, ſit
pro actore , transferens onus probandi in reum.

Negatur enim ſimpliciter , daß Beklagter exceptio-
nem precarij ſchlecht weg habe opponiret: Wie zwar Klä-
ger / cum larvis pugnando, jhme einbildet: Iſt auch wider
dieſe / ad ravim vſque. widerholete einbildung allbereit / zu
vnterſchiedlichen mahlen / vnd an vnterſchiedlichen orten /
genugſam angezeigt / wie / vnd welcher geſtalt / Beklagter
ſeine exceptiones formiret habe : Dabey man es allhier
abermals bewenden leſt. Vnd köñen die perperam hiebey
allegirten jura mit gutem beſtande / retorquiret, vnd cō-
modè ac pertinenter , wider Klägern angezogen werden:
quod nempe Actori, ſub qualitate aſſerenti, ſe jure mor-
tuos ſuos in templum C. intuliſſe, probatio illius qua-
litatis, ſive Juris, ex ſæpe allegata *l. 1. ff. de mort. inf. &
juribus vulgo notis*, incumbat: In maſſen auch deß Beklag-
ten exceptio : Tibi non competit ioterdictum, niſi pro-

bes, jute re ſepeliiſſe, principaliter dahin gerichtet. Quod
inſuper Actori incumbat probatio: & quod, actore nō
probante, abſoluendus ſit reus, quod denique præſum-
tio libertatis ſit pro reo, transferens onus probandi in
actorem: & quod malę fidei poſſeſſor pręſumatur actor,
donec titulum probet, ſine quo res ſpirituales, & conſe-
quenter, funerandi jus, poſſideri nequit, per hactenus
deducta.

Vnd jrret ſich Kläger hiebey abermals / quod putat:
poſſeſſorium priori loco, & ita quidem terminari opor-
tere. vt in poſſeſſione tuendus ſit Actor: Da er hiergegen
nicht bedencken / oder in acht nehmen will: etiam aliter ter-
minari oportere poſſeſſorium, vt ſcilicet, ſilentium im-
ponatur Actori, ſub comminatione, de amplius non tur-
bando, ſi id ſuadeant exceptiones rei, libellatæ poſſeſ-
ſioni oppoſitæ. Davon die Rechte nicht weniger / hell vnd
klar diſponiren: wie ſie dann auch mit vnterſchiede / de
poſſeſſore, in poſſeſſione tuendo reden / nemlichen / ſi ju-
ſta ſit poſſeſſio, & in ſpecie, hoc in caſu: ſi jus ſit funeran-
di: adeò, vt in l 1. ff. de mort. inſer. interdictum de mortuo
inferendo, per expreſſum denegetur illi, cui jus inferen-
di non eſt. Cumque privatio habitum præſupponat,
kan Kläger keiner turbation, oder ſpoliation ſich beſchwe-
ren, niſi prius probet, jus ſibi eſſe mortuum inferendi:
ſine quo, via interdicti, in ipſo interdicto, ipſi eſt præ-
cluſa. Derowegen denn Kläger / die allhier abermals im-
pertinenter, angezogene jura: quod turbatus, antequam
plenè reſtituatur, turbanti reſpondere, non teneatur;
quodque etiam prædo ante omnia ſit reſtituendus; &c.
wol daheim hette behalten mögen. Probet enim prius, ſe
turbatum eſſe: inquam, probet, ſibi mortuum inſeren-
di, jus eſſe: & ſalva res erit. Neq; enim ſatis eſt dicere: es
ſey poſſeſſio agentis, & turbatio rei conventi, notoriſch,
vnd handgreifflich: Wie zwar von Klägern wird vorge-
geben: quod toties negatur, quoties affirmatur, toties-
que negando contradicitur, quoties dicitur: ſed pro-
208 bari illud oportet: cùm † multa dicantur notoria, quæ
tamen non ſunt: *clem. paſtoralis de re judic. Tiber. Decian. conſ.*
209 23. *num.* 16. *& ſeqq. lib.* 1. *& conſ.* 606. *num.* 13. *&* 14. vnde †
nec Papæ, nec Principi, de notorio aſſerenti, plenè cre-
ditur: vt conſuluit *Laſ. conſ.* 86. *n.* 7. *lib.* 3. *Farinac. lib.* 2. *de op-
poſ. contr. perſ. teſt. tit.* 6 *q.* 63. *n.* 179.

Daß ferner / bey dieſem aſſumto eingeſtrewet wird:
exceptionem dominij, indeq; dependentem libertatis
præſumtionem, in judicio, vti poſſideris, opponi non
poſſe: Deſſen iſt man viel eines andern bewuſt / vel ex iis,
quę notat optimus juris poſſeſſorij interpres *Menoch. rem.*
3. *retin. poſſeſſ. n.* 672. *& ſeqq. item n.* 693. dahin / *& ad Dd.* ibi-
dem allegatos man ſich diß theils remittiret haben wil.
So iſt auch Klägern / mit mehrem bewuſt / ad quem fi-
nem, & effectum, deß Dominij gedacht ſey: nemlichen /
ex eo, die libertatis præſumtionem, & poſſeſſionem zu
erhärten: Wie dann kein beſſer titulus poſſeſſionis, in o-
mni re ſein kan / als dominium: auch vnius, civilis poſ-
ſeſſionis, titulus, bey Recht iſt, vnd bleibet: quia civiliter
nemo poſſidet, niſi qui dominus eſt, & animum domi-
nij, ſive rem habendi retinet. Da hiergegen / in naturali
poſſeſſione, etiam non dominus ſein kan: neque animo
domini, ſed alia quadā ſibi habendi ratione: veluti vſu-
fructuarius, colonus, conductor rei locatæ, vnd der-
gleichen / ad vulgatiſſima referendo.

Daß ferner wird angezogen: Beklagter habe libella-
tam turbationē nicht verneinen können / ſondern judicia-
liter dieſelbe zu geſtanden: quod ſimpliciter negatur:
committiturq; in eo repetitio Principij. Ponit enim pro
conceſſo, quod eſt in quæſtione. Quæſtionis enim eſt:
Ob diß pro turbatione zu achten ſey / daß Beklagter ſich
verantwortet / als Kläger einer Gerechtigkeit juris fune-
randi, in templo C. ſich gerühmet: quod nō præſumitur,
niſi jus illud funerandi, ejuſdemq; poſſeſſio, prius pro-
betur, probato titulo, ſeu juſta poſſidendi cauſa: quoniā
æquum † non eſt, vt vnuſquiſq;, pro inſatiabili affectu, 210
ex quavis cauſa alienæ rei poſſeſſionē arripiat, ſed opor-
tet inprimis dominij transferendi rationem, certo &
immutabili ordine conſtare: *L.* 3. *l. ſine.* 25. *vbi Cujac. &
Weſſenb. ff. de vſucap. num.* 11. *c. ſine poſſeſſione. de Reg. Iur. in* 6. *l.
celſus.* 27. *ff. eod. l. bona fidei.* 110. *de V. S. l. ſi fur.* 32. *§.* 1. *de vſucap.
Cujac.* 11. *obſerv.* 19. *Connan.* 3. *comment.* 8. *n* 6. Welches dann
eigentlich die Braut iſt / darumb man tantzet. Interim
bleibt es dabey billich / daß Beklagter / von Klägern / in
poſſeſſione libertatis turbiret, ſine auch / per ſententiam
derwegen billich zu erkant: Daß er hinfüro alles turbirens
ſich enthaltē / ſive einiges Erbbegräbnüß ſich anzumaſſen /
nicht befugt ſey. Dawider Klägern nichts hilfft / daß er
allenthalben auff ſeinen notoriſchen poſſeſs, juris ſepeliē-
di, ſich berufft / vnd daß er dabey geſchützet werden ſolle /
ohne aller Rechte grund / vorgiebet. Notorium enim non
eſt, de cujus qualitate controvertitur: quamque probare
nequit, notorium allegans. Qualitas autem poſſeſſionis,
derer Kläger biß hero ſich gerühmet hat / iſt juſtus titulus,
ſeu, juſta poſſidendi cauſa, bona fides, & traditio domi-
ni voluntate facta: de quibus adhuc ſub judice lis eſt, &
totus adhuc dubitat mundus.

Tertium aſſumtum iſt: Remedium poſſeſſorij reti-
nendæ, cum petitorio cumulari non poſſe, derwegen weil
in poſſeſſorio, von Klägern libelliret, vñ litigiret worden /
ſo würde auch billich darauff verabſchiedet / vnd das peti-
torium vbergangen. Solch vorgeben / iſt abermals gantz
vngereimt zu hören: Licet enim nihil commune inter ſe
habeant, ex vſu fori tamen, cumulari † poſſeſſorium, 211
cum petitorio poſſe, ſive de retinenda, adipiſcenda, ſive
recuperanda poſſeſſione agatur, iſt evidens, vnd noto-
rium, kan auch von keinem Rechtsverſtändigen / mit be-
ſtande / verneinet werden: *l. naturaliter. §. nihil commune. ff.
de acquir. vel amit. poſſ l. cum fundum. §. fin. ff. vnde vi. Cujac.* 7.
obſer. 38. *Borch. de acquir. poſſ. c. fin. n.* 54. *cum ſeq. Menoch.* 4. *rem.
adipiſ. n.* 510. *& ſeqq. & rem. retin. poſſeſ.* 3. *n.* 511. *&* 534. *cum
ſeqq. Hottom. illuſtr. quæſt.* 31. *Piſtor. lib.* 1. *quæſt jur. q.* 45. *n.* 12.
& ſeqq. Geil. 1. *obſer.* 63. *Paul. de Caſtr. in l. rem alienam.* 41. *col.
fin. n.* 10. 11. *ff. de pign. act. Neguz. de pignor. memb. vlt. p.* 8. *n.* 26.
Tantumq; abeſt, in hac quæſtione, juris funerandi, peti-
torium, ab Actore Reo, vel judice, cumulari non potu-
iſſe, vt ipſo jure. vel invito Actore, vtrumq; licitè cumu-
letur: quia ſine titulo poſſideri funerandi jus nequit, &
quia tituli probatio, ex poſſeſſorio, deſumitur: Deſſen
Kläger ſelbſten in keiner abrede iſt: dum hinc inde affir-
mat: quod pro colorandа, ſive titulanda poſſeſſione, etiā
petitorij aſſumptione opus ſit. Quomodo † & in vni- 212
verſum, ſpiritualis, vt & beneficialis, & Juriſdictionalis
cauſa poſſeſſoria, cauſam proprietatis ſibi habet annexā:
Menochius vnus, pro omnibus, ſemper allegandus, in d. remed. 3.
retin. poſſ. n. 730. 731. Vnd wie Klägern zu gelaſſen / libel-
lando. petitorium & poſſeſſorium zu cumuliren: alſo iſt
vielmehr dem Beklagten vnverbotten / excipiendo der-
gleichen auch zu thun / vnd pro aſſerenda & tuenda liber-
tatis poſſeſſione. alles diß / ex petitorio zu aſſumiren, was
zu ergründung ſeines intents jhme dienet: cum † quod 213
actori licet, multo magis Reo, vtpote favorabiliori, de-
beat licere: & propter æqualitatem ſervandam, In judi-
ciis, obſervatum de vno ex litigatoribus, etiam in alio
locum habere debet: *l. petenda.* 6. *C. de temp. in integ. reſt. l. fin.
C. de fruct. & expenſ. §. & æquus in cauſis. auth. juſjurandum quod
præſtatur. Schrad. tr. feud. part.* 10. *ſect.* 12. *n.* 128. Noch mehr /
ſtehet † dem judici frey / vnd wird in deſſen arbitrium ge- 214
ſtellet: velit, an nolit judicando, poſſeſſorio petitorium
cumulare: vnd hat Kläger jhme dißfals nichts vor zu
ſchreiben: ſonſten müſte der Judex ſich allezeit nicht ſecun-
dum acta & deducta, in judicando reguliren: ſondern /
nach deß Klägers Kopff / & ad calumnioſas narrationes
illius, richten / vnd was jhme gefallen möchte / erkennen:
quo nihil dici, vel cogitari, poteſt abſurdius: juxta ma-
gis receptam, ac in ore, & vſu, omnium rectè conſtitu-

totum judiciorum verſantem ſententiam, de qua poſt
alios, eruditè, *Covarruv. lib. 1. var. reſolut c. 1. poſt num. 6. Ca-
cheran. deciſ. Pedemont. 1. num. 39. Farinac lib. 1. de delict. & pen.
tit. 3. q. 21. n. 163.* So iſt auch ohne diß/extra controver-
215 ſiam, quod † diverſæ actiones, ab vna, vel pluribus per-
ſonis, eadem petitione, adverſus eundem, conjungi
poſſint: *arg. l. ſi idem cum eodem. ff. de jur. jud. l. heredes. §. de pluri-
bus, vbi gl. ff. fam. erc. l. fin. C. de annal. except. Weſſenb. conſ. 6.
num. 42. & 43. Zaſ. ad §. ſui mnus. num. 18. & ſeq. Inſt. de
216 action.* cum † ita lites, & ſumtus litium minuantur, cito-
que finiantur, cujus gratia actionum plurium cumula-
tionem, regulariter admiſſam eſſe, docuit, *Purpur. & poſt
eum Ant. de Matth. ad l. naturaliter. §. nihil commune. vbi de cu-
mulat. action. num. 111. de acq. poſſ. per l. non eſt novum. & gl. pen.
ibid. ff. de act. emt. & per gl. in c. 2. ext. de capel. monach. & c. fin. de
reſcript. & l. fin. ff. pro ſuo. c. finem litibus. de dol. & contum. c. 1. de
217 reſtit. ſpol. in 6.* ſiquidem † publicè intereſt, vt litibus citò
fines imponantur: *l. properandum. C. de judic.* ac minuan-
tur: *l. quidam exiſtimaverunt. 21. ff. de reb. cred. ſi cert. pet.*

Dieſem allem nach/ſagt Beklagter/ concluſivè, es
ſey ein lautere zunötigung/ daß Klägere/ weniger als mit
Recht/ nulloque, nec familiæ, neque proprietatis jure,
ſich vnterſtehen dörffen/ zu wider aufgerichtetem Ver-
trage/ vnd Brüderlichen Erbtheilung/ darinnen/ wie ob-
gemeldet/ dem theil zu C. das Pfarrlehen allein eingeräu-
met/ welche dieſes normam judicij ſeyn müſſe/ Beklag-
tem de facto, in ſein wolererbet/ vnd biß anhero ruhig in-
ne gehabt jus funerandi, eingriff zu thun/ vnd deſſelben
poſſeſſion eigenthätiger weiſe ſich zu rühmen/ jhn auch
dagegen in poſſeſſione libertatis zu turbiren. Vnd
demnach zu Recht heilſamlich verſehen/ daß keiner von
dem andern/ in ſeiner poſſeſs, vel quaſi, turbiret werden
ſolle/ ex æquiſſimo prætoris interdicto, vti poſſidetis, ita
poſſideatis, & ne cui in poſſeſſione vis fiat. als bittet er/
per inverſionem, ſich in poſſeſſione libertatis zu ſchützẽ/
vnd Klägern endlich vnd ernſtlich zu ſchaffen/ daß er hin-
forl jhn/ an mehr angeregter/ vnd deducirter geruhig-
lichen Gerechtigkeit ſeines Pfarrlehens/ vnd deſſelben
pertinentien, ferner vnbetrübt bleiben laſſe/ auch derent-
wegen gebührliche caution, de amplius non turbando,
beſtelle: er möchte dann innerhalb Sächſiſcher friſt/beſſer
dann angezogen/ vnd wie Recht erweiſen/ daß er einige
zu Recht beſtändige Gerechtigkeit/ deß Erbbegräbnüß
halber/ durch rechtlich verjährete zeit/ in der Kirchen zu
C. habe erlanget. Ergehe alsdann vnd wann Beklag-
ter/ mit ſeiner gegennotturff darauff vernommen/ was
ſich dem Rechten nach eignen vnd gebühren wird. Quæ
ſententia æquiſſima, & judicio, vti poſſideris, actiſque
218 pro & contra relatis, planè conſentanea eſt. Fertur †
enim ſententia, in judicio, vti poſſidetis, non ſolum
pro eo, qui docuit, ad verſarium, à quo turbatus eſt, non
poſſidere, neq; poſſediſſe: *l. 1. l. 2. l. 3. l. 4. ff. vti poſſid. l. vnic.
219 C. eod.* ſed † & ſi eorum, alter juſtè, alter injuſtè poſſi-
deat, pro eo, qui juſtè, vel certè juſtius poſſidet: vt ex
*Bart. in l. ſi duo. ff. vti poſſid. Bald. & Salic. in l. vn. C. eod. latè de-
ducit, & declarat Menoch. in 3. remed. retin. poſſ. quæſt. 87. à num.
220 714. vſq; 780.* vt † hoc in caſu, pro poſſeſſore libertatis:
*Bart. in l. ſi duo in pr. n. 4. verſ. item ſi vnus ff. vti poſſid. Iohan. Fab.
in §. retinendæ. n. 26. verſ. in quo caſu. Inſt. de interd. Rimin. conſ.
28. n. 5. in fin. lib. 4. Menoch. d. rem. 3. nu. 717.* Nullam verò
jure cõpetere poſſeſſionem Actori hactenus evicimus:
& ſi quam haberet, ea potius exiſtimanda, violenta,
clandeſtina, & precaria: quia & titulo caret: & ſi habe-
ret, longè eſſet recentior, adeoque contra jus: contra
autem Reus & antiquiſſimam, & juſtiſſimam docuit
poſſeſſionem, per diviſionem, inſtrumenta & alias
probationes fortiores, titulo generali & ſpeciali firma-
tas: qui titulus, in pleriſque non ſolum civilis eſt, ſed &
jus gentium: de quo in § *præterea. Inſt. de rer. diviſ. l. 7. §. 1. ff.
de acquir. rer. dom. l. 2. l. 3. l. 4. & l. pen. ff. de rer. diviſ. l. quamvis. l.
ergò. §. fin. ff. de acquir. rer. dom.*

Eſt & erit igitur ferenda hoc modo ſententia, & non
aliter: tum: quia † poſſeſſionem ſuam, melioribus ra- 221
tionibus, confirmavit reus, vt apparet, ex deductis:
*Bart. in d. l. ſi duo in pr. num. 4. verb. quandoq; ff. vti poſſid. Angel.
Aretin. in §. quadrupli. num. 49. verſ. ſi verò teſtes. Inſtit. de
action. Rimin. conſ. 28. num. 5. & conſ. 92. num. 7. lib. 4. Afflict.
deciſ. 368. num. 26. Gravet. conſ. 6. num. 50. Menoch. de rem. 3. re-
tinend. poſſeſſ. n. 718.* tum: quia titulum ſuæ poſſeſſionis, &
libertatis, in continenti probavit: durch die Brüderliche
theilung/ vnd das darinne jhme zu getheilte jus patrona-
tus, vnd dergleichen: eoque potius jus habet. Titulum † 222
enim habens, potiora habere jura intelligitur, quàm ha-
bet is, qui ſola præſcriptione nititur: *per gl. in c. licet cauſam,
verb. titulum de probat. Bart. in l. ſi duo. num. 4. ff. vti poſſid. Mod.
Piſtor. conſ. 12. num. 46. vol. 1. & conſ. 6. in fin. vol. 2.* & † poſ- 223
ſeſſio titulata, in judicio, vti poſſidetis, meritò præfertur
poſſeſſioni, nullo titulo ſuffultæ: quemadmodum vno
ore ſcribunt omnes: *Bart. in d. l. ſi duo. in pr. n. 4. verſ. ſed ſi
vterq; ff. vti poſſ. poſt Iacob. de Aretin. Butrig. & Cyn. in l. vn. C. eod.
Ioh. Fab in §. retinendæ. n. 37. Inſt. de interd. Salic. in l. vn. col. 9.
verſ. & quia dixi. C. vti poſſid. Menoch. d. rem. 3. retin. num. 733.
vbi plures allegat. text. expreſſ. in l. 1. C. de edict. D. Hadr. tol. c. licet
cauſam. de prob. vbi Bald. n. 30. Modeſt. Piſtor. conſ. 14. n. 22. vol. 1.
addit q; Menoch. d. loc. n. 735.* articulos † & depoſitiones, ſi- 224
ve deductiones, de proprietate, in hoc judicio non eſſe
impertinentes: quod in ſpecie annotatuor: *Bald in l. ſi de
eo. §. 1 ff. de acquir. poſſ. & in l. ordinarij. C de rei vindic. Soc. Iun.
in l. naturaliter. §. nihil commune. num. 145. ff. de acquir. poſſeſſ.
Felin. d. c. licet cauſam. num. 33. de probat. Ferrarienſ in form. libel.
pro turbat. poſſ. verb. ad ceſſandam. num. 2. Gail. de pignorat. obſerv.
22. n. 10. & lib. 1. obſerv. pract. 81. nu. 6. Weſſenb. conſ. 21. nu. 9.*
idque in praxi, vſitatum eſt: & ſuum peculiarem effectũ,
& vtilitatem habet. Nam † etiamſi dubia ſit vtrinque 225
ipſius poſſeſſionis probatio, tamen pro eo, pronuncia-
tur, qui titulatam, ſive in dominio fundatam poſſeſſio-
nem melius probavit: *c. licet cauſam. de probat. & ibi gl. nota-
bilis, in verb. titulum, & Felin. n. 33. Bart. in l. ſi duo. n. 4. in fin. ff.
vti poſſ. Bald. in l. qui accuſare. num. 4. & in l. ordinarij n. 10. C. de
rei vind. idem tradunt Dec. conſ. 9. n. 4. Pariſ. conſ. 107. n. 3. vol. 1.
& gl. in c. cum dilectus. d. cauſ. poſſ. & propr. in verb. prævalere.*
vbi dicit: quod † ſemper proprietas, tanquam dignior, 226
trahat ad ſe poſſeſſionem, vt ea ſequatur dominiũ, quia
juſtior eſt petitio proprietatis: *l. 1. §. fin. C de imponend. lu-
crat. deſcript. lib. 10.* tum: quia † quoties notorius defectus 227
proprietatis obſtat agenti: *Felin. ad c. ad petitionem. n. 5. ext.
de accuſat. per gl. & c. fin. de decim. in 6. vbi Philip Franc.* vel præ-
ſumtio juris, aut jus commune eſt contra illum, qui ſpo-
liatus eſt, non eſſe hunc reſtituendum, niſi de titulo ſuo
doceat: vt ait *gl. in c. 1. verb. non cogitur. 2. quæſt. 4. & in c. con-
tra morem. verb. oſtende diſtin. 100. per c. fin. de reſtit. ſpol. in 6.
Roland. à Val conſ. 89. num. 23. vol. 2. Bald. in l. 1. n. 1. verſ. idem
vbicunq; C. de præſcr. 30. vel 40. an. Flavius Pac. 1. de probat. c.
26. n. 26. & ſeq.* hic verò eſt defectus proprietatis, vt du-
dum vidimus: eſt & præſumtio juris, multoque magis
commune jus, contra hunc Actorem, vindicantem rem
ſpiritualem, alij competentem: *d. c. contra morem. diſt. 100.
Bald. d. l. 2. n. 1. Flav. Pacian. d. c. 61. n. 26. 27. 28. per d. c. fin. de
reſtit. ſpol. in 6.* deniq; actor nullum pro ſe titulum allega-
re potuit: ſed interrogatus, quo jure, & quare poſſideat,
aliud quod reſponderet, non habuit: quàm quia poſſi-
deo, quia ſepelij, &c. quo caſu, tantum abeſt, pro † acto- 228
re ferri ſententiam poſſe, vt nec tum obtineat Actor, ſi
probet poſſeſſionem, ejus denique titulum, ſed junio-
rem, aut quocunque alio modo inferiorem titulo, quem
pro ſe habet Reus, & pro poſſeſſione ſua, libertatis pu-
ta, vt hoc in caſu: *Bald. in ſua diſput. accuſatus de vi turbativa.
col. vlt verſ. ſecundo modo. Bart. in d. l. ſi duo. in pr. n. 4. verſ. ſi ve-
rò teſtes. ff. vti poſſid. latè Menoch. poſt multos ibid. allegatos d. re-
med. 3. retin poſſ. num. 725. & ſeq.* jam † verò irrationabile 229
planè foret, poſſeſſionem ſervitutis, poſſeſſione liber-
tatis, antiquiorem, & potiorem dicere velle: *§. vlt. Inſt. de
ſervit.*

Digitized by Google

ſervit. Bl. in c. cum omnes. ext. de conſt. Laſon in l. ſi prius. num.
40. ff. de nov. op nunc. Menoch. tract. de præſumt. lib. 3. præſ. 89.
230 num. 1. quin & expreſsè in jure ſcriptum extat: quod † in caſu dubio, ſententia, pro libertate, ferri omninò debeat: l. lege Iulia. ff. de manumiſ. c. ex cauſis, ext. de probat. Alex. de Imol. in l. de die. in pr. num. 2. & ibi Laſon num 2. verſ. ſecundo. ff. qui ſatiſd. cog. Neviz. in ſylv. nupt. lib. 6. num. 44. Menoch. de remed. poſſ adipiſc. rem. 4. num. 789. Dec. conſ. 109.
231 num. 4. Maſcard. de prob. concl. 1287. num. 4. tum † quia ſimpliciter, actore poſſeſſionem non probante, aut juſtificante, abſoluendus eſt reus, vt notabiliter tenet Menoch.
232 d. remed. 3. n. 781. & ſeq. quia † etiam in dubio, ſive in cauſa poſſeſſionis dubia, abſuluendus eſt reus: ſive quia, in dubio, abſolutoria, pro reo, ferenda eſt ſententia: Bald. in d. diſput. accuſat. de vi turbat. col. vlt. verſ. quarto caſu. Alber. in l. Titia textores de legat 2. Corn. conſ. 282. lib. 4. æquiorem hanc ſententiam ſcribit, Böer. quæſt. 239. num. 4. verſ. tamen major pars: qui teſtatur ita deciſum fuiſſe in judicio Burdegalenſi: Iohan. Fab. in §. qui autem. Inſtit. de interdict. vbi ait: Galliam conſueviſſe ſervare hanc opinionem. quanto magis ergo, ſi nihil probet actor, nullove titulo, poſſeſſionem ſuam, & prætenſum funerandi jus, confirmet:
233 vt hoc noſtro in caſu. Actoris † enim eſt, omnia & ſingula probare, niſi ſuccumbere velit: l. habebat. ff. de inſtit. action. & actore non probante abſoluendus eſt reus: l. qui accuſare. vbi Dd. C. de edend. l. actor. C. de probat. l. 9. C. de O. & A. l. 9. C. de except. rei judic. vbi Dd. & paſſim. Bart. in l. 1. §. ait prætor. ff. ne quid in flum. public. nam, ſi nudis aſſertionibus, ſeu mavis, calumniis agentium, vel accuſantium ſtandum erit, quis poſthac innocens erit? quis condemnationes vnquam effugiet? quaſnam vires poſt deinde illa jura habebunt, quæ diſponunt, non
234 † eſſe ſatis in genere quid allegare, niſi etiam in ſpecie probetur, l. ſi priusquam. 15. de oper. nov. nunc. c. delicti. verb. oppoſito. ext. de except. Pariſ conſ. 10. num. 35. & 36. volum. 1. Aym. Gravet. de antiq. temp. part. 1. §. quæritur etiam. num. 39. Maſcard. de probat. p. 3. concluſ. 1248. num. 9. num. 20. 21. per l. 4. §. decere. ff. vi bon. rapt. l. Fulcinius. §. hoc interdictum. ff. ex quib. cauſ. in poſſeſ. l. 1. §. quod autem ait. ff. ne quid in
235 flum. publ. ibi Bart. per l. ab ea. ff. de probat. tum † quod licet poſſeſſorio tantum ſit actum, ſi tamen, in aſſertionibus partium, vtrumque, & poſſeſſorium, & petitorium, fuerit ventilatum, deque illis evidenter ex actis conſtet, quod poſſit judex ſuper vtroque pronunciare: c. licet Hel. ext. de Simon. cap. 2. c. cum dilectus. ext. de cauſ. poſſ.
236 & propr. Myuſinger. conſil. 25. num. 8. quod † nominatim quoque, ſi Actor non contradicat proprietatis deductioni, ad ſpolium & judicium recuperandæ poſſeſſionis extenditur: in cap. 1. ext. de reſt. ſpol. & in c. cum ſuper. de cauſ. poſſeſ. & propr. c. cum dilectus. ext. de ordin. cognit. &
237 † quod ſpoliatus, ante omnia, non ſit reſtituendus, ſi de dominij exceptione ex actis conſtet, nec contra eam actor proteſtatus ſit, ab interpretibus communi calculo receptum eſſe, multis autoritatibus confirmat, Menoch. de recup. poſſ. remed. 1. num. 161. & ſeqq. num. 223. &
238 ſeqq. num. 231. 232. tum † denique, quod remedia poſſeſſoria, præſupponant, ſive concernant poſſeſſionem rerum corporalium, vel certè quaſi poſſeſſionem jurium in rebus conſtitutorum: §. 1. & §. ſeq. Inſt. de interd. l. quoties via. ff. de ſervit. Dd. in c. querelam, vbi Panorm. num. 12. de elect. Weſſenb. in par. ff. de interd. num. 8. Menoch. de re-
239 tin. poſſ. rem. 6. num. 2. & num. 11. quodque † actor, in interdicto vti poſſidetis, victoriam non reportat, ſi opponatur, vel probetur, exceptio clandeſtinæ, vel precariæ, aut violentæ poſſeſſionis: tradunt Bart. in l. 1. §. vlt. num. 19. ff. vti poſſid. Iohan. Ferrar. Papienſ. in form. lib. pro turb. poſſ. verb. hodie. num. 4. per l. 1. in pr. & §. vlt. ff. vti poſſ. & l. vn. vbi Salic. Bart. Bald. & alij. C. eod. Menoch. de retinend. poſſ. remed. 3. n. 601.

Iſt alſo dieſes ſumma hujus cauſæ, & controverſiæ:
240 darbey auch concluſive, deß in acht zu nehmen: quod † ſepulcbra, vel ſunt familiaria, vel hereditaria: l. jus ſepulchri. 13. C. de relig. & ſumt. fun. familiaria † dicuntur, quæ 241
quis ſibi, ſuæque familiæ, conſtituit: l. 5. l. 6. ff. de relig. & ſumt. Fun. l. 4. l. 8. l. 13. C. eod. in ſepulchrum † familiare, 242
quod quis fecit ſibi, & familiæ ſuæ, omnes heredes etiā extranei habent jus ſepeliendi, quia cenſentur de familia, nec per diviſionem bonorum, ad vnum tantum poteſt devenire: l. ſi ſepulchrum 4. C. de relig. & ſumt fun. jus † 243
enim ſepulchri familiaris, ad familiam, etiamſi nullus ex ea heres ſit, non etiam ad alium quenq;, qui non eſt heres, pertinet: d. l. jus ſepulchri. C. eod. tit. hereditaria † ſepul- 244
chra ſunt, quæ quis peculiariter ſibi heredibuſque ſuis conſtituit: vel quæ paterfamilias jure hereditario acquiſivit: l. 5. & l. 6. ff. de relig. & ſumt fun. l. 4. l. 8. l. 13. C. eod. l. 6. §. 3. ff. de ſepulch. In † monumento hereditario, quod quis 245
fecit, pro ſe, & heredibus ſuis, liberi non habent jus ſepeliendi, ſi non ſunt heredes, niſi longo tempore præſcripſerint: Paul. de Caſtr. & gl. in l. monumentorum. 6. C. de religioſ. & ſumt. fun. nec † per alium aperiri debent ſepul- 246
chra, neque alius in iis ſepeliendus eſt, domino invito: Gothofr. in l. 6. in pr. ff. de rel. & ſumt. fun. inq; † ſepulchrum 247
hereditarium mortuos inferre non licet iis, qui heredes non ſunt, niſi humanitatis ſaltem gratia & ex cauſa neceſſitatis, ſepeliri ipſis concedatur: text. expreſſ. in d. l. 6. ff. eod. l. ſi plures. 41. ff. eod. & † ſi venditor fundi exceperit, lo- 248
cum ſepulchri, adhoc, vt ipſe, & poſteri ejus illi inferrentur, ſi via prohibeatur, interdicto vti poteſt: l. ſi venditor. 10. ff. d. tit. In † l. jus familiarium. C. de relig. & ſumt. 249
fun. dicitur: Jus familiarium ſepulchrorum, ad proximos cognatos non heredes conſtitutos minimè pertinere: contra dicitur in l. ſi ſepulchrum. & l. jus ſepulchri. C. eod. in ſepulchro familiari omnes heredes habere jus ſepeliendi. Sed hi textus procedunt, quando in vltima voluntate diſpoſitum reperitur, aut in contractibus, per inſtrumenti tenorem, vel per pacta majorum ſit conventum, vt ſepulchrum familiare ſit toti familiæ, commune, in aliquo loco religioſo: Tunc omnes haberent jus ſepeliendi, qui cenſentur, de familia, nec per diviſionem, ad vnum poſſet devenire. Secus autem eſt, ſi ſepulchrum ſit deſtinatum ei ſoli, cui vniverſitas bonorum loci obvenit, & qui reſidentiam ibi habet, vel domicilium, cum jure patronatus. Tunc enim id, ad alios agnatos, vel cognatos, non pertinet. Quiſq; † enim ſci- 250
re debet, quod ſuum non eſt, id ad alium modis omnibus pertinere: l. fin. C. vnde vi.

Nun ſind in dieſem gegenwärtigen Fall / Kläger vnd Beklagter nahe Blutsfreünde / auch eines Geſchlechts / Schild vnd Helmes, von einem ſtipite, vnd Groß vatter herkommen / welcher vielleicht diß Begräbnüß geſtifftet: Dahero † es / pro hereditario, vel familiari, zu halten: 251
maximè in dubio, quia ex ordinatione defuncti, vel ex inſcriptione ſepulchri nihil apparet: l. ſi pactum. 9 ff. de probat. l. veteris C. de contrah. & com. ſtip. Cagnol. in l. 1 n. 172. 174. ff. de reb. cred. Solte es nun ſepulchrum hereditarium, oder familiare ſeyn / man köñe auch nicht verneinen / daß Kläger deß Geſchlechts / od' deß jenigen / der am erſten daſelbſt begraben / wo nicht heres, doch heredis heres ſey: qui † eo- 252
dem, cum herede, cõmodo fruitur: l. heredis appellatio. 65. l. ſciendum. l. 70. l. qui per ſucceſſionem. 194. l. heredes. ff. de re judic. l. plures. ff. de poſſ. l. cum ita. 94. de condit. & demon. So wolte / de jure, dieſe vngezweifelte conſecutio, ſich ereignen / daß jme Klägern / das jus hereditarij, aut familiaris ſepulchri, nicht könte entzogen werden.

Weil man dañ diß ſeits / auß gewiſſen / vnd erheblichen vrſachen / litis eventum gerne wiſſen möchte: als wird gebetten / ſich zu verſtändigen, welcher / auß dieſen beyden / in erwegung obangezogener beyderſeits allegirten motiven, ein beſſer Recht / magiſq; fundatam intentionem in jure habe: vnd weme / ferner beweiß / billich zu erkandt werden ſolle? Signatum, den 15. Junij, An. 1599.

253 **Der † Leipziger Urthel.**

V. F. D. auff ewer / an vns gethane frage / ſprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig / vor Recht / hat ſich A. zu D. in der Kirchen / zu C. eines Erbbegräbnüß anmaſſen wollen / welches jme aber B. daſelbſt verweigert: Ob er nun gleich zu begründung deſſen / vorgewant / daß jhrer beyden Vätter / vnd Großväter / vnd dero Brüder / allda begraben liegen / er A. auch drey Kinderlein dahin begraben laſſen / vnd jhme das halbe Städtlein C. zuſtändig: Dieweil aber dennoch in der gehaltenen Brüderlichen Erbtheilung / N. gedachtes B. Vattern zu dem C. theil / das jus patronatus, vnd das Pfarrlehen / allein zu geſchlagen worden: So hat ſich gedachter ſein Vetter / deß orts / eines Erbbegräbnüß nicht an zu maſſen: Sondern / es ſtehet jhme als dem collatori deß Pfarrlehens / frey / ob / vnd wie weit / er jhme / hinfüro / das Begräbnüß allda geſtatten / vñ nach laſſen wolle / von Rechts wegen / zu vrkundt mit vnſerm Inſiegel verſiegelt.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig.

In eandem ſententiam, judicatum eſt, Budiſſinæ Luſatiorum, in judicio Provinciali, 4. Septembr. An. 99.

CONSILIVM LIX.

De interpretatione privilegiorum, quando, quomodo, & à quo cum effectu illa fieri poſsit, ac debeat: Item, an collaterales in feudis ſine præfinitione temporis, ſive, in infinitum ſuccedant?

SVMMARIA.

1 Status Controverſiæ.
2 Legem condere & interpretari eſt ſolius Principis.
3 Princeps ſolus privilegium & condere, & interpretari cum effectu poteſt.
4 Principis voluntas talis eſſe præſumitur, qualis de iure communi eſſe debet, & iuri conformis.
5 Interpretari præciſè eſt eiuſdem, cuius eſt condere.
6 Principis declarationi, ſive interpretationi, qua privilegium declarat, omninò ſtandum eſt.
7 Interpretatio Principis obtinet inſtar legis.
8 Interpretatio certior nō eſt, quàm quæ fit ab ipſo concedente.
9 Privilegiorum confirmatio & interpretatio ad ſucceſſores in regno omni iure pertinet.
10 In Principe duo concurrunt: Perſona & ſignificatio.
11 Succeſſor regis pro vna & eadem perſona, cum prædeceſſoribus fictione iuris habetur.
12 Succeſſor nequit interpretari privilegium prædeceſſoris ſui, pro libitu & arbitrio.
13 Princeps omnia ſua acta & facta iuri conformate voluiſſe intelligitur, adeò vt ſi talia non ſint, illa noluiſſe dicatur.
14 Principi non præſumitur aliquid placere, niſi quod verum & iuſtum eſt.
15 Princeps, vt iuſtitiæ plenus, omnia deliberatè, ac prout convenit, nec niſi ex cauſa iuſtâ, facere præſumitur.
16 Princeps dicitur ipſe fons Iuſtitiæ.
17 De poteſtate principis diſputare, ſacrilegii inſtar habetur.
18 De Principis voluntate & ſcientia diſputare & inquirere licet, ſi aliquo ipſius facto ius alicuius tertii læderetur.
19 De Principis poteſtate modeſtè diſputare licet, in eum finem, vt veritas eruatur, & damnum tertii anticipetur.
20 Princeps iniuste vel facto errans, admoneri modeſtè poteſt.
21 Princeps nonnunquam malè inſtituitur, & informatur.
22 Princeps per aliorum importunitatem ſæpe circumvenitur.
23 Poteſtas declarandi vel interpretandi privilegium non tranſit ad alium, etiam heredem.
24 Inveſtitura de regalibus, quæ territorio non cohærent, non valet, niſi certis clauſulis, & cum expreſſione ſpeciali.
25 Ad conceſſionem regalium requiritur ſpecialis eorum expreſſio.
26 Iudex Ordinarius, non pares Curiæ cognoſcunt, quando controvertitur, vtrum res ſit feudalis: vtrum quis ſit vaſallus: vel non ſit.
27 De iuriſdictione delegati adeundus eſt delegans ipſe.
28 Interpretari cum effectu eſt, vt illa interpretatio in omnibus ſimilibus caſibus deinceps obtineat.
29 In omni ſtatuto, conſenſus ſuperioris requiritur, maximè, ſi in illo ſtatuto diſponatur de iis, quæ Principi ſunt reſervata.
30 Iudex in cauſa propria nemo eſſe poteſt.
31 Imperator eſt Iudex in cauſa imperii & fiſci.
32 Maximè, ſi cauſam deleget ſuis Conſiliariis, vel aliis arbitris.
33 Quod Princeps facit, vel dicit, cum conſilio procerum, & conſiliariorum, id præſumitur iuſtum.
34 Inveſtigatio in his, quæ facta ſunt à Principe, cum conſilio Conſiliariorum, nimis eſt ſcrupuloſa.
35 Interpretatio eſt dubii caſus emergentis declaratio.
36 In claris, conjecturis & declarationi nullus eſt locus.
37 Interpretatio calumnioſa eſt, vbi verba ſunt manifeſta & perſpicua.
38 Interpretatio omnis eſt calumnioſa, in caſu claro.
39 Cum legis verba clara ſunt, interpretatione in ſenſū alienū non detorquenda, aut de ratione legis ſolicitè inquirendum.
40 Vbi apparet de vero privilegio, non cadit aliqua dubitatio, quæ caderet in re dubia.
41 In claris neq; Princeps poteſt dicere: hæc fuit mea intentio.
42 Privilegium contra concedentem, eiuſque ſucceſſores, latiſſimè interpretandum.
43 Maximè, ſi non refragentur verba privilegii: cum ex verbis mens & animus colligatur, qui in omnibus apprimè ſpectandus eſt.
44 Verba ſunt notæ paſſionum animi.
45 Verba ſignificant conceptum mentis.
46 Verborum qualitas maximū voluntatis noſtræ teſtimoniū.
47 Voluntas non prolata verbis, ſed in mente retenta, nihil penitus operatur, nec in vllâ conſideratione habetur.
48 Interpretatio, in contractu & privilegio, quod in contractum tranſivit, in caſu emergente, non ſatis expreſſo, facienda eſt, contra eum, qui iſta verba protulit.
49 Sibi imputet, qui legem contractui non dixit apertius.
50 In feudis interpretatio in dubio fit pro vaſallis, & contra dominum, vt concedentem.
51 Diſpoſitio facta ſimpliciter, & abſq; reſervatione, cenſetur purè & vniverſaliter facta, ita vt conditionem, modum, vel aliud quippiam non recipiat.
52 Diſpoſitioni ſimpliciter factæ, nec quidem Summus Princeps conditionem, cauſam, vel reſtrictionem inſerere poteſt.
53 Privilegium omne in dubio cenſetur irrevocabile.
54 In quibus caſibus concedenti non permittitur privilegium ſuū revocare, in iis nec ſucceſſor revocandi poteſtatē habet.
55 Neq; concedens, neque ſucceſſor eius, talem privilegii interpretationem facere poteſt, per quam illud perimeretur.
56 Privilegium ob merita conceſſum, tranſit in contractum, & veri contractus habet naturam.
57 Privilegium, quod ob merita conceſſum, & in contractum tranſiit, nequit revocari.
58 Privilegium ob merita conceſſum reale eſt, & tranſitorium ad heredes.
59 Princeps non poteſt revocare privilegium, quod in contractum tranſiit.
60 Princeps æquè, vt alius quiſquam, ex pactis & conventionibus ſuis obligatur.
61 Princeps formæ & pactis primæ inveſtituræ nihil derogare poteſt.
62 Princeps non poteſt revocare feudum, aut aliquod onus, ſivè gravamen adiicere, vltra naturam & conditionem feudi.
63 Princeps non poteſt mutare formam feudi antiquitus conſtitutam, neque præiudicare illis, qui vltrà decimum gradū ſunt de familiâ.
64 Succeſſori factum anteceſſoris impugnare, conceſſum nō eſt.
65 Succeſſor factum anteceſſoris omninò ratificare tenetur.
66 Princeps, & ſuo ipſius facto, & anteceſſoris contravenire non debet.
67 Princeps confeſſioni ab anteceſſore ſuo factæ, ſtare tenetur.
68 Princeps ſucceſſor confirmationes ſeu approbationes privilegiorum ab anteceſſoribus factas, ratas habere tenetur.
69 Privilegia ab vſu recipiunt interpretationem, quæ minimè mutanda eſt.
70 Privilegium recipit interpretationem & declarationem ex poſſeſſione inde ſecuta.
71 Privilegium generaliter & indiſtinctè loquens, à nobis etiam generaliter intelligendum, neq; diſtinguendum eſt.
72 Privilegii verba contra mentem concedentis, non ſunt reſtringenda aut limitanda.
73 Privilegii verba diligenter ſunt attendenda, iisque inhærendum.
74 Diſpoſitionis verba generaliter prolata, generaliter quoque intelligenda, ita vt generaliter etiam operentur.
75 Quod tantò magis in favorabili diſpoſitione procedit, ſiquidem etiam in diſpoſitione odioſa obtinet.
76 Privilegium ſtrictè interpretandum.
77 Exceptio eſt niſi privilegii verba ita ſint plana, & lata, vt reſtrictionem commodè non patiantur.
78 Beneficia Principum latiſſimè interpretanda, niſi de ipſius Principis, eiuſque ſucceſſorum damno & præiudicio ageretur.

79 In feudo antiquo collaterales ſuccedunt in infinitum, etiam ultra milleſimum gradum.

80 Inveſtitura ſimultanea, eandem vim & conditionem habet, cum jure feudi antiqui.

81 Quod in favorem alicujus introductum eſt, id in odium ejus retorqueri non debet.

82 Privilegium omne ita intelligendum, ut aliquid addat juri communi, & ultra ejus diſpoſitionem aliquid operetur.

83 Verba privilegij pleniorem ſenſum habentia, rectè extenduntur.

84 Privilegium appellatur jus ſingulare, quia aliquid à jure communi aliud & diverſum diſponit.

85 Collateralium ſucceſſio an decimo gradu finiatur, vel non, diverſæ ſunt Doctorum opiniones, de quibus remiſſivè.

86 Collateralium ſucceſſio in feudo antiquo in infinitum admittitur.

87 Verba privilegij ſunt ejus forma, quæ dat eſſe, & cui nihil addi neque detrahi poteſt.

88 Verbis omiſſum pro re ipſa omiſſum habetur.

89 Quod verbis contractus, ſive privilegij expreſſum non eſt, id nec nos dicere, aut affirmare debemus.

90 Diſpoſitionem aliquam id diſponere, quod non loquitur, interpretari non poſſumus.

91 Privilegiorum tenor diligenter inſpiciendus & ſervandus eſt.

92 Verba indefinita reſponſiva, ſecundum petitionem præcedentem intelliguntur.

93 Reſcripta, privilegia & conceſſiones Principum in dubio ſemper intelligendæ ſunt juxta tenorem ſupplicationis.

94 In privilegijs oratio indefinita æquipollet univerſali.

95 Generalis conceſſio, generaliter præjudicat.

96 Sub conceſſione generali, comprehenduntur etiam incognita: cum promittentes aliquid verbis generalibus intelligantur, ſaltem in genere cogitaſſe de omnibus.

97 Generaliter aliquid concedentes, ſive promittentes, ſibi imputent, quod non cogitarint ſub generalibus verbis comprehendi etiam incognita, & non cogitata.

98 Privilegium generaliter & indiſtinctè loquens, non eſt à nobis diſtinguendum.

99 Univerſalia verba, in diſpoſitione aliqua poſita, comprehendunt etiam ea, quæ alioquin non continerentur.

100 Adeò, ut nulla perſona, nullusque caſus exceptus intelligatur.

101 Verba geminata univerſalia habent vim ſpecialis expreſſionis ſive nominationis.

102 Etiamſi alias inſolita eſſent, valdè gravia & præjudicialia.

103 Verba univerſalia negativa, fortius negant, quam affirmativa affirmant.

104 Ad veritatem univerſalis negativæ requiritur, ut omnia concurrant, etiam quæ ſublata ſignificatione comprehenduntur.

105 Quod in ſpecie, de vocabulo, Nullus vel nemo, obtinet.

106 Diſpoſitio negativa non ſolum de primo actu, ſed in infinitum intelligenda eſt.

107 Privilegium ita interpretandum, ut unumquodque verbum aliquid operetur, & juri communi addat.

108 Privilegia in favorem conceſſa, non debent retorqueri in odium.

109 Privilegia non obeſſe, ſed prodeſſe debent ijs, quibus conceſſa ſunt.

110 Privilegia cenſentur inducta ad augmentum.

111 Inducta ad augmentum, non debent operari diminutionem.

112 Indulta in favorem, non ſunt in damnum retorquenda.

113 Favores ampliari, odia autem reſtringi fas eſt.

114 Verba geminata in reſcriptis & privilegijs magis præciſam voluntatem Principis arguunt.

115 Verba geminata diſponentis latiſſimam & exitam voluntatem eſſe oſtendunt.

116 Verba: Alle Geſippte: alle Rechtsgeſipte: nichts außgenommen/ geminatè poſita, omnes agnatos, etiam ultra decimum gradum, neceſſariò comprehendunt.

117 Dictio, OMNIA, omnis reſtrictionis expers eſt.

118 Verbum, PERPETUO, multipliciter ſumitur.

119 Verba privilegij, omnia & ſingula, ita intelligi oportet, ut aliquid, & quantum fieri poteſt, invicem conformiter operentur.

119 Verba illa: SEMPER, PERPETUO, & IN INFINITUM, inter ſe nihil differunt.

121 Ad probandam conſanguinitatem, ſive deſcendentiam ex eadem familiâ, ob temporis antiquitatem, qualeſcunque probationes, etiam conjecturales, admittuntur.

122 In his, quæ probationis ſunt difficilis, probationes admittuntur per indicia, præſumtiones & conjecturas.

123 Conſanguinitas eſt de his, quæ in jure noſtro cenſentur eſſe probationis difficilis.

AUXILIUM MEUM á Domino.

ES iſt in gegenwertigem Falle / darůber mein
rechtlich Bedencken gefodert wird: Ob/ † nem- 1
lich die geſampte Hand/und daher rührende ſuc-
ceſſion ſich auch uber den zehenden Grad gemei-
ner beſchriebener Rechte erſtrecke: auff zweyerley zu-
ſehen:

Erſtlich/wem dieſe Interpretation zuthun/ eigentlich/
und cum effectu gebůhre?

Vors ander/ was für rationes decidendi demſelben
vornemlich zu Gemüth zuführen/ dadurch verhoffentlich
die Interpretation, wie ſie diß Theils/ ex literâ, tenore,
& mente privilegij genommen wird/zubehaupten ſeyn
können?

In dem erſten/kann ich mit dem conſulenten, der die-
ſe Frage ſonſten Fleiſſig und außführlich tractiret hat/nit
einig ſeyn/in dem er in ſeinẽ conſilio ſetzet/und mit Rechts-
gründen behaupten wil/daß die Interpretation, nicht bey
ihr Keyſerl. Majeſt. ſondern bey dem Königl. Mannrecht
ſtehen ſolle: Ich bin auch gewiß/ es gelange für welchen
Richter es wolle/ daß ſolche Meinung nicht zuerhalten
ſey: ſondern/ daß zu Recht billich befunden werde/ daß
die Interpretation diß fals/von niemand anders/ als von
ihr Keyſerl Majeſt. als Könige zu Böhmen/ und Hertzo-
ge zu N. zuerholen ſey: auß nachgeſetzten Gründen:

Vors erſte/weil klares verſehenen Rechtens: Quod,
† ſicut condere legem, ita & eandem interpretari, ſit 2
ſolius Principis: *ut eſt textus expreſſus in l. & ideò. 11. ff de Le-
gib. l. 1. l. 9. l. 11. & l. fin. C. de legib. & Conſtitut. Princip. ibiq. Dd.
communiter.* quod multò magis in Privilegio, quod eſt
quaſi lex priva, ſive ſingularis, obtinet: ut, † ſicut ſolus 3
Princeps privilegium concedere; ita etiam ſolus ipſe,
à ſe conceſſum, interpretari, cum effectu poteſt: *arg.
l. jus ſingulare. 16. ff de legib. in verb. autoritate conſtituentium.
juncta d. l. fin. C. de legib. l. 2. C. de bon. vacant. l. 2. §. ſi quis à Prin-
cipe. ff. ne quid in loc. public. Dd. in l. Neratius. ff. de regul. Iur. l. ex
facto. 43. ff. de vulgar. & pupillar. ſubſtit. ubi Iaſon in 3. notabil.*
utpote, † cujus voluntas præſumitur talis eſſe, qua- 4
lis de jure communi eſſe debet, & juri conformis:
*arg. l. digna vox. C. de legib. Bald. in l. ex facto. not. 4. ff. de vulgar.
& pupillar. ſubſtitut. Iaſon. d. l. ex facto. num. 5. &, per allegata
Schrader. in tract. feudal. part. 10. p. 3. num. 43. & ſeq.*
Et, † quod præciſè ejuſdem eſt interpretari, cujus eſt 5
concedere: *facit, præter d. l. fin. C. de legib. l. omni innovatio-
ne. C. de SS. Eccleſ. l. ſi quis intentione. ff. de judic. c. inter alia.
extr. de excommun. c. cum veniſſent. extr. ibique. gloſſ. de Iudic.*
adeò, † ut declarationi, ſive interpretationi Principis, 6
qua privilegium declarat, omninò ſtandum ſit: *Angel.
conſ. 273. col. 3* quæ † interpretatio, ſive declaratio, legis 7
inſtar obtinet: *l. final. C. de legib.* neque † eſt certior inter- 8
pretatio, quàm quæ fit ab ipſomet concedente: inquit
*Bald. in auth. Ingreſſi rogati. col. 2. verſ. & per hoc ſolvitur. C. ad SCt.
Trebell. relatus à Tiber. Decian. conſil. 101. num. 7. volum. 2.* Und
kann / ſolche theorica, circa interpretationem legis, ut
etiam privilegij, damit nicht eludiret werden / als ſolte
König Vladislaus allein Macht haben gehabt/ das privi-
legium, ſo er gegeben / zu interpretiren. Denn / † gleich 9
wie die confirmation, alſo auch die Interpretation, nicht
weniger/den ſucceſſoribus bevorſtehet. Und gleich/wie
die privilegia, abſque confirmatione ſucceſſorum, allge-
mehlich erleſchen würden / niſi confirmans de novo, &
quaſi pro ſua perſona concederet: alſo muß je auch der
ſucceſſor in regno pro ſua perſona, jus interpretandi ſal-
vum behalten/ex natura correlatorum: *facit textus in c. pri-
vilegia. verſic. eadem obſerventur. de pace conſtit.* cujus rei, ratio
ſumma eſt, quia, † in Principe, duo concurrunt: perſo- 10
na, & ſignificatio. Ac ipſa ſignificatio eſt quid intelle-
ctuale, quod ſemper durat, numquam moritur.

Unde, licet deficiat perſona Regis: ſignificatio tamen
11 durat, quamdiu durat regnum. Unde † ſucceſſor re-
gis, pro una, eademque perſona, cum prædeceſſoribus,
fictione juris habetur: *Tiraquel. in tract. de primogenit. quæſt.*
35. num. 22. Peregrin. tr. de jur. fiſc. lib. 1. tit. 1. num. 37. pulchrè
Frider. Prukman tract ſoluta poteſtas. memb. 2. effect. 2. num. 10.
Dagegen irret nicht/ was conſulent, in contrarium alle-
12 giren thut: nemlich/ † quod ſucceſſor non poſſit inter-
pretari privilegium prædeceſſoris ſui, pro libitu, tali in-
terpretatione, quæ ex mera ejus voluntate, & arbitrio
dependet: *ſecundum gloſ. in l. idem Pomponius ſcribit. §. fin. verb.*
plures. ff. de rei vindicat, quam ſequuntur Innocent. in c. fin. ext. de
ſucceſſ. ab inteſt. Dec. in c. cum venissent. n. 4. & ib. Felin. n. 2. ext. de
judic. Bald. in l. 2. C. de ſentent. ex peric. recit. Alexand. & Iaſ. in l.
inter ſtipulantem. §. 1. ff. de verbor. obligat. Angel. in l. ex facto. in
princ. ff. de vulg. & pupil. ſubſtit. quoniam, plus ita concludi-
tur, quàm quærebatur. Dieſes iſt die Frage: wer/ daß
privilegium, cum effectu, könne interpretiren. Quæri-
tur, de ſubjecto, ſive determinatione perſonæ. Objectio
autem eſt de adjuncto, ſive, de determinatione modi in-
terpretationis. Darauß aber folget bey weitem nicht:
Princeps ſucceſſor, non poteſt, pro ſuo arbitrio, inter-
pretari privilegium, ab anteceſſore conceſſum. Ergo
prorſus non poteſt. Sondern es iſt viel mehr war/ daß die
præſumtio juris, pro principe, ſey/ daß er/ ſeine interpre-
tation, werde/ der Gerechtigkeit/ als der Brunquel derſel-
ben/ ehnlich und gleich machen: quandoquidem omnia
13 † ſua acta, & facta, juri conformare voluiſſe, intelligitur,
adeò, ut, ſi juri conſentanea non ſint, eo ipſo intelligatur
ſimul illa noluiſſe, ut communiter tradunt omnes, *in d. l.*
14 *digna vox. C. de legibus.* Et, eſt generale, quod † Principi non
præſumitur aliquid placere, niſi quod verum, & juſtum
eſt: *l. 2. §. merito. & §. ſi quis à Principe. ff. ne quid in loc. publ. l. fin.*
C. ſi cont. jus vel utilit. public. Andr. Geil. lib. 1. obſervat. 14. nu. 16.
15 *Alciat. de præſumt. reg. 3. præſumt. 8.* Nam † præſumitur,
Princeps, vel juſtitiæ plenus, omnia deliberatè, & prout
convenit, nec niſi ex juſta cauſa facere: *Maſcard. poſt alios,*
16 *intr. de probation. concluſ. 1227. num. 21.* Unde † & fons ipſe
juſtitiæ Princeps dicitur, *in clem. unic. de probation. gloſſ. no-*
tab. in l. relegati. verb. ex aliqua, ff. de pœnis. Geil. lib. 2. obſervat. 35.
17 *num. 4. in fin.* Quam † ob cauſam, licet ſacrilegij inſtar
habeatur, de poteſtate ſupremi Principis diſputare:
l. diſputare. C. de crimin. ſacrileg. l. ſacrilegij. C. de mand. Princip. c.
ſi quis ſuadente. §. committunt. 16. quæſt. 14. Bald. conſil. 359. co-
18 *lum. 1. circa med. volum. 1.* Si † tamen aliquo Principis facto,
jus alicujus tertij læderetur, de voluntate, & ſcientia
Principis diſputare & inquirere prohibitum non eſt:
per l. 2. ff. de ſupellect. legat. Geil. lib 2. obſervat. 58. num. 7. & ſeq.
Dannenhero auch dißfals/ wann es nun zu ſolcher de-
claration kommen wird/ billich dafür gehalten/ quod,
19 de † Principis poteſtate modeſtè diſputare liceat, maxi-
mè, ſi in eum finem fiat, ut veritas eruatur, vel damnum
tertij anticipetur: *ut in ſpecie, docet Gravet. conſil. 296. num.*
3. verſ. venio nunc ad defectum. Pruckm. d. §. ſoluta poteſtas. cap. 3.
20 *num. 134.* immò, † quod amplius eſt, Princeps, in jure, vel
facto errans, admoneri modeſtè poteſt: *ut tradit Abb. in c.*
cum à nobis. num. 2. ibique Felin. num. 3. in fin. ext. de teſtibus. Frid.
21 *Pruckm. d. c. 3. num. 135.* quia, † nonnunquam malè inſtrui-
tur, & informatur Princeps: *text. in c. ſi quando. §. fin. de re-*
22 *ſcript. & c. un. de relig. domib. Geil. d. obſer. 58. num. 8.* tum † &,
per aliorum importunitatem, circumventus cenſetur, *ut*
dicit Cephal. conſ. 133. n. 105 vol. 1. Und/ weil dann/ perſona
Principis, cum ſuo prædeceſſore, quoad conceſſiones
publicas, earundemque interpretationes, pro una, ea-
demque perſona gäntzlichen zu machen: inmaſſen unzweif-
felich und zuvor gnungſam angedeutet: als thut hierwi-
der gar nichts/ was ferner von Gegentheil geſetzet/ unnd
nach der lenge/ mit Rechtsgründen beſtercket: Quod
23 † poteſtas, ſive facultas declarandi, vel interpretandi,
non tranſeat, ad alium, etiam heredem, in dignitate
conſtitutum: Denn/ ſolches alles/ von privat Perſonen/
oder auch de ijs, quæ Princeps facit, ut privatus, zuverſte-
hen iſt: Deſſen/ ad jura allegata, ſonderlich ad *l. inter*
ſtipulantem. §. 1. ibique gloſ. & Dd. ff. de verbor. oblig. &c. gezogen.

Vors ander/ ſo erſcheinet auch darauß/ daß/ die Deu-
tung/ deß Privilegij, der geſampten Lehen/ bloß und al-
lein/ bey höchſtermelter ihr Keyſerl. Maieſt. könne/ cum
effectu geſuchet werden/ daß die conceſſio, & interpreta-
tio privilegiorum, ohne alle Mittel/ deß Königs zu Böh-
men/ als Hertzoge zu groſſen Glogaw/ und zwar nicht ein
gemeines/ ſondern ein hohes/ und vornehmes regal iſt/
welches/ der Hoheit/ und dignitet deß Hertzog Standes
alſo anhengig/ unnd zugethan/ daß/ durch Benehmung
deſſelben/ dieſelbe nicht wenig geſchwecht/ unnd diſſol-
viret werde: Daher nicht zuvermuten/ oder zuſchlieſ-
ſen/ daß/ ihr Keyſerl. Majeſt. oder deroſelben Vorfahren/
ſich deſſen ſolten begeben haben/ unnd/ auch in ſolchen
Fällen/ interpretationem privilegiorum betreffend/
ſich dem Königlichen Mannrechten vertrawet haben:
quia hoc expreſſum non eſt, neque tale regale bonis
feudalibus cohæret. Certi autem juris eſt, inveſtitu-
ram, † de talibus regalibus, quæ territorio non cohæ- 24
rent, non valere, niſi certis clauſulis, & cum expreſſio-
ne ſpeciali: *Zaſ. tract. feud. part. 5. num. 11. Schrad. tract. feud.*
part. 4. cap. 1. num 27. Weſſenbec. conſil. 45. num. 39. & ſeq.
Nam, † ut regalia, & ea, quæ ad jus ſuperioritatis, & ſu- 25
premæ eminentiæ, ſpectant, alicubi per Principem con-
ceſſa cenſeantur, non ſufficit, ut verba ſint generalia, ſed
neceſſario requiritur, ut ſpecialiter, diſertiſque verbis
exprimantur: *c. ſedes. ubi Bald. de reſcript. c. quod tranſlatio-*
nem. de offic. delegat. Dd. in l. fin. § cum dulcia. ff. de vin. trit. & ol. le-
gat. Andr. de Iſern. Bald. & cæteri in c. un. quæ ſint regal. Caba-
ran. deciſ. 29. num. 5. verſ. unde conceſſit. Mynſing. conſ. 39. n. 6. & 7.

Darumb folget nicht/ dieſer Fall iſt nicht außgezogen/
derhalben iſt er/ in dem privilegio, deß Mannrechts be-
griffen: Denn er/ per ſui naturam außgezogen bleibet/
und für das Königl. Mannrecht nicht gehören kann:
Weil daſſelbe nur/ de litibus provincialium inter ſe,
&, ſi rex, vel agat contra aliquem, vel convenia-
tur ab aliquo, ſpecialiter beſagt: nicht aber/ ſi in-
cidat controverſia, da das gantze Land/ mit ihr Keyſ.
Maieſt. Part würde/ und uber dem Verſtand der privi-
legien controvertirt. Dann/ weil die Königl. Manne/
ex corpore provinciæ genommen werden/ alß würde fol-
gen/ daß ſie hierinner/ in ihren eigenen/ ſie immedia-
tè, in geſampt/ concernirenden Sachen/ ſelbſt Rich-
ter ſeyn könten: quod valdè abſurdum eſt. Sicut au-
tem, † quando controvertitur, utrum res ſit feudalis, 26
vel allodialis: utrum quis ſit vaſallus, vel, non: cogni-
tio pertinet, non ad pares Curiæ, ſed ad judicem or-
dinarium: ut tradit *Zaſ. conſil. 13 num. 37. lib. 1. & conſil. 24.*
num. 36. lib. 2. Bald. in cap. 1. §. præterea de prohib. feud. alien. per
Frider. num. 11. & ibi Præpoſ. num. 9. & num. 11. Alvarot. nu. 10.
Geil. 2. obſervat. 156 nu. 2. & alij, quos allegat & ſequitur Schra-
der. tract. feud. part. 10. ſect. 6. num. 135. ita † etiam, quando 27
controvertitur, de juriſdictione delegati, an caſus ali-
quis ſub illa comprehenſus cenſeatur, adeundus eſt de-
legans ipſe: cum, de qualitate, quæ, pro cauſa, in actu ali-
quo requiritur, ante omnia conſtare debeat: *Me-*
noch. conſil. 2. num. 92. lib. 1. Schrader. d. part. 10. ſect. 6. num.
136. Unnd/ ob wol kein Zweiffel iſt/ quod Princeps in-
terpretationem, ex veriſimilibus conjecturis ſumen-
dam, poſſit alteri committere: ob auch wol/ ein je-
der inferior, Privilegium Principis, per viam ra-
tionis, interpretiren kann: So iſt doch hiervon die
Frage nicht: es wolle denn/ ihr Keyſerl. Majeſt. gut-
willig/ auch in dieſem Punct/ der Königl. Manne Er-
klärung/ per ſpecialem reſolutionem, ſich unterwerffen:
welches aber/ meines Erachtens/ ſchwerlich geſchehen:
ſondern ihr Keyſerl. Majeſt. ohne Zweiffel/ durch deroſel-
ben edle Räthe ſolche Ding ferner berathſchlagen laſſen/
unnd/ ſich darauff/ nach Gelegenheit/ reſolviren wird.

So kann auch / die privata interpretatio, quæ conſu-
lendo fit, vnd / welche freylich / einem jedem / debita cum
modeſtiâ, & ſubjectione, zugebrauchen vnverbotten iſt /
vim legis nit haben / biß ſo lange jr Keyſ. Majeſt. derſelben
Beyfall gibt / vnd alſo / daß privilegium, cum effectu in-
28 terpretiret. Cum † effectu, inquam, hoc eſt, ut, illa in-
terpretatio, in omnibus ſimilibus caſibus, deinceps vim
legis habeat: *arg. l. & ideo. l. ſeq. ff. de legib. l. ex facto. ff. de vulg. &
pup. ſubſtit. l. 2. §. & ut obiter ſcitmus. ibi: primus Divus Auguſtus.
ff. de orig. juris. d. l. fin. C. de legibus.*

Hierzu dann nun / vors dritte kompt / daß / wenn ſchon /
daß gantze Land / per viam ſtatuti, vel alterius cujuſcunq;
conventionis, vor ſich ſelbſt / irrequiſito ſuperiore, ſich
vergleichen ſolten / wie ſie daß privilegium verſtunden: dz
doch ſolches / den Principem nicht binden / oder jhme / an
ſeinem regal, poteſtatis interpretandi privilegij was be-
29 nehmen würde: Cum, † in omni ſtatuto, conſenſus ſupe-
rioris requiratur, maximè, ſi, in tali ſtatuto, intereſſe ejus
verſaretur, vel diſponeretur ſuper ijs, quæ Principi re-
ſervata ſunt in ſignum ſupremæ poteſtatis: *Iaſon in l. omnes
populi. 9. ff. de juſtit. & jur. nu. 7 latè. Sebaſt. Medic. tract. de legib.
part. 1. quæſt. 21. & 24. Ferdinand. Vaſq. lib. 1. illuſtr. controverſ.
cap. 47 num. 9. Schneid ad § conſtat. num. 14. in fin. Inſt. de jur.
nat. gent. & civ. Geil. lib. 1. de pace pub cap 6. nu. 10.* Vnd / ob ge-
ſagt werden wolte / daß darauß gleichfals dz abſurdum re-
30 ſultiren möchte: quod † nemo poſſit eſſe judex, in pro-
pria cauſa: *rubr. C. ne quis in ſua cauſ.* So iſt doch dagegen
klares Rechtens / daß / dieſer Fall / von derſelben regul, di-
31 ſertè außgenommen: dum traditum eſt, Imperatorem †
eſſe judicem, in cauſa imperij, & in cauſa fiſci: *per l. proxi-
mè. ibiq. Bartol. in princ. ff. de his quæ in teſtam. del. l. Tiberius. ff. de
hered. inſtit. Bart. in l. eſt receptum. ff. de juriſd. omn. judic.* maxi-
32 mè, † ſi cauſam deleger, ſuis conſiliarijs, vel alijs arbitris,
quod fieri debere, tradit, *Innocent. in c. ex parte ext. de verb. ſi-
gnif.* quod & ita ſervari, tradit *Petr. Anton. de Petra, tract. de
33 jur. quæſit. per princip. non tollend. cap. 6. n. 113.* Quando † enim,
quid facit, vel dicit Princeps, cum conſilio procerum, &
conſiliariorum ſuorum, id præſumitur juſtum, & omni
ſuſpicione carere: *Iſern. in c. 1. qui ſucceſſ. teneant. Laudenſ. in
34 tract. de conſil. quæſt. 21. Decian. conſ. 25 n 17. & ſeq. vol. 1.* &c. † in-
veſtigationem, quæ fit in his, quæ à Principe, cum con-
ſilio ſuorum conſiliariorum, facta ſunt, nimis eſſe ſcru-
puloſam, tradunt, *Iſern. in c. 1. §. domino guerram. in addit. col.
2. & ibid. Afflict. not. 2. hic finit lex. Idem Afflict. in c. 1. in princ. col.
3. de prohib. feud. alien. per Frideric. Decian. conſ. 41. nu. 29. & 33.
vol. 2.* Das alſo hierauß / ſolidè gnugſam zuvernehmē iſt /
daß / non obſtante ſubmiſſione, quam Rex Bohemiæ,
tanquam Dux Sileſiæ, in alijs cauſis privatis, judicio pro-
vinciali N. ſeſe committens, facit, einig vnd allein / bey jhr
Keyſerl. Majeſt. als König zu Böhmen / vñ Hertzog zu N.
ſich der interpretation deß privilegij zuerholen: ſonder-
lich / weil es / per fiſcum, ſtrittig wil gemacht werden / vnd
dißfals / actio, contra unum, ſine præjudicio totius com-
munitatis provincialium, nicht angeſtellet werden kann.
Vor eines

Was nun ferner / vnd / zum andern / den modum inter-
pretandi anlanget / iſt freylich nicht zu zweiffeln / dz höchſt-
ermelter jhr Keyſerl. Majeſt. dieſe Sache jhren edlen Rä-
then committiren werden: denen / duplicis generis argu-
menta, wol werden einzubilden / vnd dadurch / ad optatum
ſcopum, verhoffentlich zugelangen / ſeyn.

Primi generis argumenta, erunt generalia, vnnd vor-
nemlich die nachfolgenden.

35 Erſtlich: quod † interpretatio nihil aliud ſit, quàm
dubij caſus incidentis, ſive emergentis declaratio: *d. l. fi-
nal. C. de legib. Pet. Anton. de Petra d. tract. de jur. quaſ. per Princip.
no* [illegible] *num 154.* itaque interpretationi rum de-
m [illegible] privilegium ſit aliqua in parte obſcu-
36 r [illegible], non eſſe locum conjecturis, neq;
de [illegible] alia allegata, deducit *Schrader. in
c* [illegible] *Ioh. Borch. part. 2. conſil. verſ. nonò re-
gulariter fol. 103.* Quoniam, † ubi verba clara, manifeſta, 37
& perſpicua ſunt, calumnioſa eſt quæcunque alia inter-
pretatio. *Bald. in auth. niſi rogati. colum. 2. verſ. nam ubi. C. ad
SC. Trebellian. Pariſ. conſ. 1. n. 29. in fin. & conſ. 3. n. 53. volum. 3.
Grammat. conſ. civil. 105. n. 6. & 7. ubi ait:* in † caſu claro, o- 38
mnem interpretationem, eſſe calumnioſam: *Dec. conſ. 97.
num. 47. vol. 2. Burſat. conſ. 36. n. 204. lib. 4. Curt. conſ. 29. col. 3.
Schurff. cent. 1. conſ. 37. n. 5.* Similiter, † cum legis verba cla- 39
ra ſunt, non ſunt interpretatione, in ſenſum alienum de-
torquenda, aut de ratione legis ſolicitè inquirendum:
ut ait *Bald. in l. Gallus. § ſi ejus. ubi & Alexand. n. 2. ff. de liber. &
poſthum.* Et, † in ſpecie, ubi apparet, de vero privilegio, nō 40
cadit aliqua dubitatio, quæ caderet in re dubia: *l. heredes
palam. §. ſed ſi quid. ff. de teſtament.* non autem † in claris, in 41
quibus nec Princeps poteſt dicere, hęc fuit mea intentio:
*Felin. in c. cum olim. col. 4. verſ. dicit enim, ext. de re judic. Vincent.
de Fran. deciſ. Neapolit. 166. n. 5.*

Zum andern / cujuslibet † Privilegij illam eſſe naturā, 42
ut, contra concedentem, ejuſq; ſucceſſores, quàm latiſſi-
mè interpretandum ſit *per l. beneficia. ff. de Conſtit. Princip. Pa-
normit. ad c. quia circa. ext. de privil. & in c. cum dilectione. ext. de
donat. & in c. olim. ext. de verb. ſignif. Bertrand. conſ. 7. n. 2. lib. 3. p.
2. & conſ. 15. nu. 5. & conſil. 277. num. 20. lib. 6. & conſ. 38. lib. 7.*
quam ſententiam communiter receptam dicit *Schrad. d.
conſ. 17. verſ. nonò,* licet regulariter *in fin. Vincent. de Franc. dec.
Neapol. 129. n. 4. Menoch. de arbitr. jud. quæſt. caſ. 99. n. 13.* & ad
hoc infinitas autoritates accumulat *Franc. Nicomt. in repe-
tit. ff. ſolut. matrim. n. 119.* ut ex illis intelligere non ſit diffi-
cile, hanc ſententiam à Dd. communiter eſſe receptam.

Vnd ſolches / zum dritten / vornemlich / † ſi non refra- 43
gentur verba privilegij: cum ex verbis, mens & animus
colligatur, qui in omnibus prædominatur, & maximè
ſpectandus eſt: *l. Labeo. ff. de ſupel. legat. l. fin. ubi Bald. C. quæ res
pign. oblig. poſſ. c. is autem. 22. quæſt. 2. Bald. l. ſed etſi reprobari. in
princ. arg. illius textus. ff. de excuſat. tutor.* utpote, † cum verba 44
ſint notæ paſſionum animi: *Alexand. conſ. 1. n. 29. vol. 3. Ol-
drad. conſ. 53. col. 2. Burſat. conſ. 258. n. 1. vol. 3. Mazol. cōſ. 5. n. 27.*
& † verba mentis conceptum ſignificant: *Corn. conſ. 272.* 45
*n. 5. vol. 4. Alciat. reſp. 104. Curt. Iun. conſ. 63. n. 6. & conſ. 569. in
in princ. Gravet. conſ. 161. n. 2.* Nec † ullum majus eſſe cen- 46
ſetur diſpoſitionis, ac voluntatis noſtræ, teſtimonium,
quàm eſt qualitas inſpecta verborum: *Bald. in l. generaliter.
notab. 1. C. de non num. pecun. & in l. & in epiſtola. C. de fideic. & in
l. cum quidam. col. penult. C. de impuber. & al. ſubſtit. & in c. 1. de
teſtib. & in c. ſuper literis. col. 3. de reſcript. Dec. ad l. ſemper in ſtipu-
lationibus ff. de regul. jur.* Unde † voluntas, non prolata ver- 47
bis, ſed in mente retenta, nihil penitus operatur, nec in
ulla conſideratione habenda eſt: *l. ſi repetendi. 7. C. de con-
dict. ob cauſ. dat. l. quidam cum filium. ibique Bald. Imol. & vulgò
Dd. ff. de hered. inſtitut. Alexand. Iaſ. in l. 3. C. de liber. præter. Dd in
l. ſi ego tibi & ibi Dec. in 2. notab. ff. de reb. credit. c. 1. ibique gloſ. &
Panormit. ext. qui matr. in poſſeſſ.*

Zum vierten / quod † non tantum, in contractu, ſed 48
etiam ex privilegio, quod in contractum tranſivit, (qua-
le hoc eſt noſtrum, ob benemerita in remunerationem
conceſſum, ſive, quod admixtam habet naturam contra-
ctus) & in quacunq; conceſſione, interpretatio, in caſu
emergente, non ſatis expreſſo, facienda ſit, nō pro eo, qui
iſta verba protulit, ſed contra eum: *l. veteribus. ibiq. Bart. &
Iaſon. ff. de pact. l. Labeo ſcripſit. ff. de contrahend. emt. Iaſon. in l. ſi is
quod. n 23. ff. de juriſd. om. judic. Dec. in l. in contrahenda. n. 3. ff. de
regul. jur. Bald. conſil. 413. vol. 5. Corn. conſ. 59. vol. 2. in fine. vol. 4.
Pariſ. conſ. 64. n. 51. vol. 1. Decian. reſponſ. 29. n. 41. vol. 2.* Nam
† ſibi imputet, quod legem contractui non dixerit aper- 49
tius: *l. ult. C. de pact. inter emt. & vendit. l. 1. C. de pact. convent. l.
legē C. de pact. Petr. Peck. in c. contra eum de regul. jur. in 6. Weſ-
ſenb. in parat. ff. de pactis. n. 10.* Atq; † hinc etiam, in feudis, 50
interpretatio, in dubio, fit pro vaſallis, & contra dominū,
ut concedentem: *c. 1. §. fin. qual. ol. feud. alien. pot. c. 1. ibiq. Al-
varot. & Dd. de alienat. feud. patern. c. 1. §. hoc quoq. & ibi Dd. de
ſucceſſ. feud. Dec. conſil. 445. n. 23. Weſſenb. conſil. 6. n. 182 part. 1.*

Bald. in prelud. feud. colum. 5. Iohan. Iacob. de Leonard. conſil. 157. n. 132. inter conſilia Alber. Brun. vol 1. Menoch. de praeſumpt. lib. 3. praeſumt. 92. n. 96.

51 Zum fünfften / qood † diſpoſitio facta ſimpliciter, & abſque reſervatione, cenſeatur purè & univerſaliter facta, ita, ut conditionem, modum, vel aliud quippiam nō recipiat: *arg. l. libertis. §. fin. ff de alim. legat. l. 1. ff. de condit. & demonſtrat. l. 1. §. ſi quis ſimpliciter. l. eum qui. §. quoties l. interdum. ff. de verb. oblig. l. in omnibus. ff. de regul. jur. cap. 1 in fin. 33. queſt. 8. Gravet. conſil. 527. n. 2. & 3. Oldrad. conſil. 114. per tot.*
52 adeò, † ut ejuſmodi diſpoſitioni ſimpliciter factæ, ne quidem ſummus Princeps, conditionem, cauſam, vel reſtrictionem inſerere, vel affingere poſſit: *arg. l. 3. C. de revoc. donat. And. de Iſern. in cap. 1. ad finem. de capit. qui cur. vend.*
53 Zum ſechſten / ſicut † in dubio, omne privilegium,
54 cenſetur irrevocabile, *Aym. Gravet. conſil. 21. n. 14.* &, † ſicut in omnibus caſibus, in quibus concedenti non permittitur privilegium ſuum revocare, ne quidem ſucceſſor concedentis revocandi poteſtatem habet: *Felin. in c.*
55 *novit. num. 8. ext. de judic.* ita & certum eſt, † neque concedentem, neque ſucceſſorem ejus, poſſe talem privilegij interpretationem facere, per quam privilegium perimeretur: pulchrè *Schrader d. conſil. 17. verſ. nonò licet regula-*
56 *riter.* &, † inprimis privilegium, ob merita conceſſum, tranſire in contractum, & veri contractus naturam habere, indubitatum eſt: ut eſt elegans doctrina *Baldi in l. qui ſe patris. C. unde liberi.* quam omnes communiter ſequuntur, quos prolixè accumulat *Tiraquel. in l. ſi unquam. verb. donatione largitus. num. 14. C. de revoc. donat. uſq;, multos alios, addit, Tiber. Decian. conſil. 25. num. 35. volum. 1. quibus accedunt Cacheran. conſil. 64. num. 64. Roland. à Valle conſil. 76. nu. 12. & ſeq. volum. 2. Gravet. conſil. 963. num. 26. volum. 6.* adeo-
57 que † revocari non poteſt: *l. Aquilius. 27. ff. de donation. gloſ. in l. decurionibus. C. de ſilent. lib. 11. Cacheran. deciſ. 139. num. 26.* &, quod conceſſio, ſive privilegium ob benemerita conceſſum, revocari non poſſit, docent, *Bal. in l. cum miles ff. de dol. & d. l. qui ſe patris. C. und. liber. Tiraquel. d. verb. largitus. num. 12. juxta gloſſ. in l. ſi pater. §. fin. verb. irrevocabilis. ff. de donat. & conſulendo ſecuti ſunt. Alexand. conſil. 216. num. 2. & ſeq. volum. 2. Dec. conſil. 286. num. 4. verſ. & per hoc. Rum. conſil. 217. num. 7. volum. 1. Pariſ. conſil. 2. num. 127. vol. 4. Riminald. ſen. conſ. 307. num. 4. Rimin. Iun. conſil. 540. num. 96. & conſil. 556. num. 107. Menoch. conſil. 2. num. 139. & infinitos allegat Roland. à Valle conſil. 76. num. 17. & ſeq. volum. 2. Reuſner. conſ. 1. num. 65. vol. 1.*
58 unde † etiam, ſicuti contractus, ita & privilegium ob merita conceſſum, reputatur eſſe reale, & , ad heredes, tranſitorium: *Bald. conſil. 355. vol. 1. Menoch. lib. 3. praeſumt. 103.*
59 *num. 13. & ſeq.* &, † in terminis, quod Princeps non poſſit revocare privilegium, quod tranſijt in contractū, docet, *Bald. in l. qui ſe patris. num. 33. & ſeq. C. unde lib. Alexand. in l. digna vox. C. de legib. Peregrin. lib. 1. de jure fiſc. d. tit. num. 28. Gravet. conſil. 869. num. 7. & conſil. 963. num. 26. Cephal. conſ. 342. num. 53.* ad quod confirmandum videntur eſſe, textus: *in l. 2. ff. de jur. immunit. & l. quod ſemel. ff. de decret. ab ordin. faciend. Franc. Pfeil conſil. 105. num. 26. cent. 1. Modeſtin. Piſtor. conſil. 11. num. 34. vol. 2. Anton. Gabr.* poſt multos alios, à ſe allegatos,
60 *in commun. opinion. tit. de jure quaeſit. concluſ. 5. nu. 1.* Ipſe † enim Princeps etiam æquè, atque alios quiſquam, ex pactis, & conventionibus obligatur: *l. donationes. C. de donat. inter vir. & uxor. c. 1. ubi Dd. communiter. de probat. c. 1. ubi Bald. de natur. feud. Bald. & Dd. communiter in l. ex imperfecto. C. de teſtament.*
61 Zum ſiebenden / ſicut † Princeps, formæ, pactiſq; primæ Inveſtituræ, quicquam derogare, non poteſt: *arg. §. notandum. de his qui feud. dare poſſ. c. 1. de nat. feud. c. 1. de feud. ſine culp. non amitt. c. 1. de mil. vaſal. qui contum. eſt. Borch. de Feud. cap. 8. Schrader part. 5. c. 2. num. 40. Gravet. latè conſ. 747. n. 10. Cephal. conſil. 3. num. 7. Menoch. conſil. 181. num. 85. & ſeq. vol. 2.*
62 neque † feudum, etiamſi dicatur gratioſa conceſſio, revocare, aut aliquod onus, ſive gravamen vaſallo adijcere, ultra naturam & conditionem feudi: *Iaſon in l. ſi pecuniam. verſ. per iſta infero. ff. de condict. cauſ. dat. Dec. conſil. 400. num. 11. & 12. Pariſ. conſil. 11. num. 48. volum. 1. Bald. conſil. 327. incip. pridie enim conſului in princ. & num. 4. in p. 1. per l. perfecta, C. de donat. quae ſub mod. l. contractus. C. de fid. inſtrum. Ant. Gabr. d. concluſ. 5. num. 33. Abb. in c. quae in Eccleſiarum. in fin. verſ. & ex hoc ſoleo dicere. de conſtitut. Tiber. Decian. conſil. 24. num. 13. vol. 1.*
Ita etiam † non poteſt mutari forma feudi antiquitus 63
conſtituta, neque præjudicare illis, qui ultra decimum gradum de familia ſunt: *Bald. conſ. 333. p. 1. Petr. Anton. de Petra. d. tract. de jur. quaeſit. per Princip. non tollend. dubit. 2. princip. n. 122.* Hinc &, in genere, traditum eſt, quod † nec ſucceſ- 64
ſori factum anteceſſoris impugnare, aut ei contravenire, conceſſum ſit: *l. filiusfamilias. §. cum pater. ff. de legat. 1. l. unum ex familia. §. ſed ſi uno. ff. de legat. 2. l. ſucceſſores. C. de ſolut. l. cum à matre. C. de rei vindic.* quod conſulendo, poſt alios tenuerunt, *Roland. à Vall. conſ. 2. n. 40. vol. 1. Mantic. conſ. 71. nu. 14. vol. 2. Decian. conſ. 31. n. 157. vol. 1.* quin † potius factum ante- 65
ceſſoris ſui omninò ratificare tenetur: *ut reſpondit Rum. conſ. 25. n. 11. vol. 2. Afflict. deciſ. Neapolit. 285. n. 11. Tiraquel. de retract. conſanguin. §. 1. gloſſ. 9. n. 48. Ioſeph. Ludovic. concluſ. 16. per diſcurſ.* &, in ſpecie, quod † Princeps, non tantum ſuo 66
ipſius: ſed etiam anteceſſoris ſui facto, contravenire, nec poſſit, nec debeat, reſpondit, *Socin. Iun. conſ. 60. n. 19. vol. 3.* Hinc eſt, † quod Princeps confeſſionem, ab ante- 67
ceſſore ſuo factam, improbare non poſſit, nec debeat, ſed ei ſtare teneatur: *Bald. conſ. 89. n. 5. vol. 1. Socin. Sen. conſil. 249. col. fin. vol. 2. Gravet. conſ. 29. n. 1. & conſ. 125. n. 2. vol. 1. Ripa in l. ſi aliquam rem n. 42. ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ.* ſimiliter, † quod princeps ſucceſſor, confirmationes, ſeu ap- 68
probationes privilegiorum, ab anteceſſorib. ſuis factas, improbandi facultatem non habeat, ſed eas omninò ratas habere teneatur, multis perſequitur, *Gravet. conſ. 455. n. 11. vol. 3. quem refert ac ſequitur Menoch. conſ. 8. n. 12. vol. 6. & conſ. 508. vol. 5.*

Zum achten / ſo hat man / weder bey lebzeiten Königs Vladislai, noch bey ſeinen hochlöblichſten Vorfahren / jemals vernommen / daß jemand / de familia, in ſucceſſione feudi, hette dörffen den gradum beweiſen. Ob es auch wol / etwa einmal / in dem Kottwitziſchen Fall / mit dem Gut Lindenaw / hat wollen gefochten werden / ſo iſt es doch allweg dabey blieben / wie es vor alters geweſen. Und wird verhoffentlich / daß jenige / ſo ihme / oder ſeinen Nachkommenen / am Reich / der concedens König Vladislaus, vorzubehalten niemals in Willens gehabt / nunmehr allererſt / dem privilegio, nicht können angehefftet / und daſſelbe dadurch reſtringirt werden: cum † privilegia, ſicut etiam le- 69
ges, interpretationem ab uſu recipiant, & ea minimè mutanda ſint, quæ certam ſemper interpretationem habuerunt: *l. minimè. ff. de legibus. ibiq; Dd. communiter.* &, † in 70
ſpecie, privilegium interpretationem, & declarationem recipere, ex poſſeſſione inde ſecuta: *tradit, poſt alios, ibid. allegatus Vincent. de Franc. deciſ. Neapol. 56. n. 6. & 10. adde Grav. conſ. 101. n. 3. & 4. lib. 1.*

Hierzu dann / vors neunte / auch in ſpecie kompt / quod
† privilegium, generaliter, & indiſtinctè loquens, à no- 71
bis etiam generaliter intelligendum, neq; diſtinguendum, ſit: *l. de pretio ff. de public. in rem act. l. 3. ff. de offic. praeſid. l. penult. §. generaliter. ff. de legat. praeſt. & expreſſè tradit Ang. in l. fin. ibiq; Iaſ. n. 33 limit. 1. ff. de conſtitut. Princ. Anton. de Butr. ad c. olim. ibiq; Panormit. n. 4. ext. de verb. ſignif. Dec. ad c. cum acceſſiſſent. n. 14. ext. de conſtit. Pariſ. conſ. 22. n. 6. lib. 4. Grav. conſ. 130. n. 16.* nec † ſunt verba privilegij, contra mentem conce- 72
dentis, reſtringenda, aut limitanda, quippe, quod ſi concedens, limitari, ſive reſtringi illa voluiſſet, utique & ipſe limitationem expreſſiſſet, ut arguit *Pariſ. conſ. 36. vol. 1. per text. in l. unic. §. ſin autem. C. de cadu. tollend.* Unde, † pri- 73
vilegij verba, diligenter eſſe attendenda, iiſque inherendum, *monet Bald. conſil. 129. num. 2. volum. 2. quem ſequuntur, Curt. Iun. conſil. 221. num. 7. vol. 3. & Grat. conſ. 65. n. 40. vol. 1.*
Quò pertinet, † quod volunt, verba diſpoſitionis gene- 74
raliter prolata, generaliter quoque intelligenda eſſe, ita

ut ge-

ut generaliter etiam operentur: *l. regula. §. fin. ff. de jur. & fact. ignor. l. 1. §. cum urbem. ff. de offic. praef. urb. l. Iulianus. ff. de le-*
75 *gat. 3.* quod † tanto magis, in favorabili diſpoſitione,
procedit, ſiquidem etiam, in diſpoſitione odio-
ſa, id locum habere, ſcripſerint, *Angel. in l. fin. verſ. ter-*
tio quaritur. ff. de conſtit. princip. Dec. conſ. 5. in fin. Anton. de Butr.
in c. olim. ext. de verb. ſignific. Vnd / ob dagegen / geſagt wolte
76 werden: quod † regulariter privilegium ſit ſtrictè inter-
pretandum: *ex l. ſiquando. C. de inoff. teſtam. & alijs ſimilibus,*
qua allegant Menoch. de arbitr. jud. quaeſt. lib. 2. caſ. 68. num. 46.
Duez. regul. 589. incip. privilegium ſtrictè. So iſt doch dagegen /
mit Beſtand / zu inferiren: huic Theoricae, locum non
77 eſſe, † quando privilegij verba, ita ſunt plana, & lata, ut
reſtrictionem commodè non patiantur, ut notabiliſſi-
mè theoricam illam limitat *Iaſon ad d. l. fin. ff. de conſtit.*
Princ. num. 33. quem in eo ſequuntur Dd. vulgò. Quibus acce-
78 dit, quod, in genere, de † beneficijs, & conceſſionibus
Principum eſt traditum, quod, in dubio, ſint latiſſimè
interpretandae, etiamſi de ipſius Principis, ejuſque ſuc-
ceſſorum damno & praejudicio ageretur, *per l. fin. ff. de*
conſt. princ. & c. cum dilecti. ext. de donat. & utrobique Dd. com-
muniter: idque conſulendo tenuerunt, Caſtrenſ. conſil. 63. volum. 1.
Burſat. conſil. 258. num. 11. volum. 3. Oldrad. conſil. 252. Decian.
conſil. 8. num. 114. volum. 1. & conſ. 35. num. 24. volum. 2. Menoch.
conſil. 97. num. 111. volum. 1. & conſil. 331. num. 37. volum. 4.
Bero conſil. 70. num. 30. volum. 1. Natta conſil. 464. num. 12.
volum. 2.

Vnd / ob auch / vorſtehende / andere Fürſtenthumber /
vnd Herrſchafften exempla, wolten angezogen werden / de-
nen / ihre privilegia, in verſchienem Jahre / ſeyn declarirt,
vnd reſtringirt worden wie mit dem privilegio der Graff-
ſchafft Glotz geſchehen: ſo iſt doch hergegen zu ſetzen / daß
dieſelben / propter nimiam generalitatem, oder ſonſten
dubia & obſcura geweſen / vnd daher / auch ratione ipſo-
rum ſubditorum, einer declaration bedurfft haben.
Als / exempli gratia, das Glotziſche privilegium, darin-
nen / in genere, AFFINES, ad ſucceſſionem vociret
werden / quorum ſucceſſio aliàs jure communi nulla eſt,
& unde maxima fuiſſet inducta abſurditas, ſi, abſque
declaratione, affines ad ſucceſſionem feudi eſſent ad-
miſſi. Im Gegenſpiel aber / iſt / diß privilegium, nicht allein
an ſich ſelbſt klar: ſondern / es kann auch / citra omnem
abſurditatem, ſo wol auff das allgemeine Keyſerliche / als
auff daß ſonderbare Sächſiſche Lehnrecht / abſque omni
detorſione, & violentia verborum, gar wol accommo-
diret, vnd wie es mit demſelben vbereinſtimme / auch was
es in einem / oder andern / ultra jus commune operiret,
ſpecificè, & ad oculum, demonſtrirt, vnd dargethan
werden.

Folgen nun / ſecundi generis argumenta ſpecialia, ex
tenore, mente, & verbis privilegij ipſius deſumta, wel-
che / den jenigen / ſo / dieſe Sachen / zuberathſchlagen / vnter
Handen haben werden / wol vor zubilden ſeyn / damit /
der ſcopus optatus erlange / vnnd / man / bey Handha-
bung deß privilegij abſque reſtrictione graduum, gelaſ-
ſen werde.

Erſtlich / ſo man das Privilegium Königs Vladiſlai,
von der Lehens ſucceſſion, nach allgemeinen Keyſerlichen
Landrechten / anſehen / vnd / auß Gegenhaltung derſelben /
interpretiren wil: ſo iſt bekannt / daß die jura feudalia
communia, vnnd derſelben interpretes communiter, in
ſucceſſione collateralium, inter feudũ antiquum & no-
vum diſtinguiren, vnd / daß zwiſchen den Rechtslehrern
dißfals kein Streit: ſondern ein einhelliger Schluß ſey:
79 quod, † in feudo antiquo, ſuccedant collaterales, in in-
finitum: per textum expreſſum *in c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. i-*
bique Dd. Iul. Clar. §. feudum. quaeſt. 79. num. 3. Hartm. Piſtor. lib.
2. quaeſt. feud. quaeſt. 19. num. 26. Domin. Arum. in diſputat. feud. 6.
theſ. 21. per tot. Henning. Göden. conſil. 8. num. 4. Dec. conſil. 85.
num. 5. Gail. lib. 2. obſervat. 150. num. 4. & 5. Zaſ. tract. feud. p. 8.
num. 5. & 34. ubi dicit hanc ſententiam magis commu-
nem, & in Germania receptam eſſe: idemque, in Ca-
mera Imperiali ſervari docet *Gail. d. obſervat. 150. in fin.*
num. eod. etiam ultra milleſimum gradum, *per plurimos al-*
legatos, à Schrader. tract. feudal. part. 7. cap. 7. num. 8. Hippol. de
Marſil. ſingul. 422. Zaſ. de feud. p. 8. num. 5. Dec. conſil. 78.
num. 4. Weil dann / † die geſampte Hand / per omnia, ean- 80
dem vim & conditionem hat / welche daß Jus feudi an-
tiqui mit ſich bringt: ut notabiliter tradit celeberri-
mus Jureconſul. *Hartm. Piſtor. dicto lib. 2. quaeſt. 19. num. 19.*
in princ. Als wil auch darauß vnwiderſprechlich folgen /
daß / die geſampte Hand / den N. Landſtänden / in der ſuc-
ceſſion, zu dem Ende / gegeben ſey / ut, ceſſante diſtinctio-
ne inter feudum antiquum, & novum, in quibuslibet
feudis, ſibi invicem agnati, in infinitum ſuccedant:
Vnd / daß ſolch privilegium, nur ſo viel / ultra jus com-
mune operire, daß / ohne Vnterſcheid / die collaterales, in
den Lehngütern ein ander ſuccediren, vngeachtet / ob es
alt Vätterliche Stamm / oder newerkauffte / Lehn ſeyn.
Vnd, wenn daß privilegium, dieſen Verſtand / ultra jus
commune, nicht operiren ſolte / ſo were es nicht allein den
jenigen / denen es alſo / ohn Vnterſcheid gegeben / nichts
nutze: ſondern auch ſchädlich / in dem / die jenigen collate-
rales, ſo auch / ultra decimum gradum, in jhren altvätter-
lichen Stamm-Lehngütern / ſonſt de jure communi ſuc-
cediren können / mit den andern / gleicher Gefahr / ex de-
clarative reſtrictiva, vnterworffen ſeyn müſſen. Quod † 81
autem, in favorẽ alicujus, introductum eſt, id in odium
ejus retorqueri non debet: *l. quod favore. C. de legib. c. odia.*
de regul. jur. in 6. &, in ſpecie, † omne privilegium ita in- 82
telligendum eſt, ut addat aliquid juri communi, utque,
ultra juris communis diſpoſitionem, aliquid operetur:
l. fin. C. de inoff. teſtam. l. quod Labeo ff. de Carbon. Edict. l. divus. ff.
de uſu & habit. l. un. C. de theſaur. lib. 10. c. in his. ext. de privileg.
c. paſtoralis. in pr. ibique Dd. ext. de appellat. Hoſt. & Dd. in c. ap. 1.
ibique Felin. num. 4. ext. de reſcript. Felin. in c. cauſam. num. 10.
ext. eod. tit. Bald. in authent. habita. notab. 4. C. ne filius pro patre.
Iaſ. in l. miles. num. 10. ff. de re judic. & in l. fin. num. 27. ff. de con-
ſtit. princ. Cephal. conſil. 431. num. 17. Coler. in tract. de proceſſ. exe-
cut. part. 1. cap. 4. num. 3. & noviſſimè id, pro regula, poſuit Al-
phonſ. Villag. in tr. de extenſ. privileg. num. 106. idque † maxi- 83
mè dicendum eſt, ſi verba privilegij pleniorem ſenſum
habeant, quae extendi poſſe probat, *Camil. Gallin. de verb.*
ſignif. lib. 8. cap. 14. num. 15. atque † exinde privilegium, 84
quod diſponat aliquid à jure communi aliud & diver-
ſum, appellatur jus ſingulare: *l. jus ſingulare. ff. de legib.*
Menoch. conſil. 466. num. 21. volum. 5. & conſil. 279. num. 24.
volum. 3.

Vors ander / da man aber auch / daß privilegium,
nach Sachſen Recht deuten wil / ſo befindet ſich gleich-
fals daß der N. Landſtände / vnd jhres conſulenten Mei-
nung / weit beſſern Zufall / als deß Fiſcalis Angeben / vnnd
zunötigung habe. Denn / einmal gewiß / weil / nach
Sachſen-Recht / kein ſucceſſio tranſverſalium, in feu-
dis ſey / ſie werde denn durch die ſimultaneam inveſtitu-
tam, toties quoties renovandam gegeben / vnnd / in allen
Fällen / mit Beſtätigung / oder newer Nutzung erfriſchet:
Das König Vladiſlaus, den N. Landſtänden / durch diß
privilegium, dieſes einmal / vnd ſemel, pro ſemper, ha-
ben wollen / was ſie ſonſten allweg / allererſt / durch Su-
chung der geſampten Lehen / in einem jedern Fall / abſon-
derlich hetten erlangen müſſen. Vnd iſt / von conſulen-
ten, gar wol außgeführet / daß / nach Sachſen-Recht / ſo
viel die Vererbung der Lehngüter anlangt der Text *artic. 3.*
Landr. *lib. 1. ibique gloſ.* nicht ſtatt finde: ſondern allein von
Erbe / vnnd allodial Gütern rede. Idq;, ex communi Dd.
opinione, † quod, in allodialibus, ſucceſſio collatera- 85
lium, decimo gradu finitur. *Andr. de Iſern. in c. 1. § hoc quoq;*
ſciendum nu. 23. qui feud. dar. poſſ. Iaſon. in l. certum. C. unde legit.
Mynſing. cent. 2. obſerv. 93. Gail. lib. 2. obſerv. 150. num. 3. Deſ-
ſen contrarium aber heutiges Tages eruditiſſimi qui-
que Jureconſulti propugniren, wie zu ſetzen / ex

Digitized by Google

Weſſenbec. ad §. ultim. Inſtit. de ſucceſſ. ab inteſt. & in addit. ad
Schneid. ibid. Val. Forſter lib. 3. de ſucceſſ. ab inteſt. cap. 10. per tot.
Baro ad §. ult. Inſt. de ſervil. cognat. Donel. lib. 9. comment. cap. 4.
Ja es iſt deſſen Widerſpiel / eben auch / an andern Orten
deß Sachſen-Rechtens verordnet: *Landr. lib. 1. artic. 19. &*
ibi gloſ. latina: & notata per addition. ad different. jur. civil. &
Saxon. lib. 1. poſt different. 29. & 30. idque, tam in allodiali-
bus, quàm feudalibus, verum eſſe, & ita conventui Ju-
reconſultor. Saxonicor. placuiſſe, *teſtatur Weſſenbec. in ad-*
dit. ad Schneid. d. §. ult. Inſt. de ſucceſſ. ab inteſt. Vnnd wird / der
Vnterſcheid / den ſonſt etliche / in gemein / machen wol-
len: Ob daß Lehen ſich einmal ad deſcendentes vererbet
habe / oder nicht / mit ſattem Grunde / vnnd Beſtande
verworffen / von *Hartm. Piſtor. de quaſt 19.* cum quo con-
86 cordant, dum † indiſtinctè ſucceſſionem collateralium
in feudo antiquo, in infinitum admittunt, *additionat. add.*
lib. 1. differ. jur. civil. & Saxon. differ. 19. Beuſt. in l. admonendi.
num. 442. ff. de jurejur. Wie ſolches alles / vom conſulen-
ten, mit mehrem außgeführet / vnd alſo / da / das privile-
gium, nach Sachſen-Recht zuverſtehen ſeyn ſoll / mehr
nicht / als die ſcrupuloſa renovatio Inveſtituratum, ad o-
mnes caſus, auffgehaben wird: Inveſtitura ſimultaneâ
generaliter omnibus, abſque gradus præſumtione, ſe-
mel pro ſemper, per privilegium tributa: Deſſen ad li-
teram privilegij referendo.

Solche Meinung / nun ferner / vnd / vors dritte / ex ipſo
privilegij tenore, & verbis, ac mente, zu erhärten / erwege
man dieſelben ſpecificè ordentlich nach ein ander: ut po-
87 te, † cum verba, tum contractus, quàm privilegij, ſint
forma ejus, quæ dat eſſe, &c, cui nec addi aliquid, nec de-
trahi poteſt: *pulchrè Iohan. Borcholt lib. 1. conſ. 11. pag. 148. ibiq.*
88 *plures allegat.* adeò, † ut omiſſum verbis, pro reipſa omiſ-
ſum habeatur: *l. quicquid aſtringenda. & ibi Iaſ. & Dd. ff. de*
89 *verb. oblig.* &, † in tantum, ut, quod verbis contractus, ſive
privilegij, expreſſum non eſt, id nec nos dicere, nec
affirmare, debeamus: *l. ſi ſervum. §. non dixit prætor ff. de ac-*
quir. hered. Bald. in l. omnes populi. paulò ante fin ff. de juſtit. & jur.
90 &, † non poſſumus interpretari diſpoſitionem aliquam
id diſponere, quod non loquitur: *Tiraquel. ad l. ſi unquam.*
91 *verb. libertis. num. 4. C. de revoc. donat.* Ideoque † privile-
giorum tenor diligenter inſpiciendus, & ſervandus eſt:
c. 1. de frat. de novo benefic. inveſt. Dec. conſil. 208. col. 1. volum. 2.
Vincent. de Fran. deciſ. Neapolit. 166. n. 4.

Zum vierten / ob wol / die verba privilegij, vom conſu-
lenten, etlicher maſſen erwogen / vnnd darauß vernünffti-
ge inductiones, geſchloſſen worden / bey denen man es /
ohne widerholung, bewenden / vnnd ihm dieſelben wolge-
fallen / leſt: So können doch derſelben / noch mehr /
in ſpecie, valdè notabiliter erwogen / vnd auffgebracht
werden / welche verhoffentlich / ad movendos Illuſtres
conſiliarios Cæſareos, pro interpretatione commo-
diore, nicht wenig bewegen ſollen: Als / daß im Eingang
deß privilegij gemeldet wird: Es haben / die Abgeſandten /
in Volmacht / der N. Landſtänden / jhr Königl. Majeſt.
demütig angeruffen / jhnen / jhren Brüdern / Bruders-
Kindern / vnd nechſten Geſipten Freunden / vnd da dieſel-
ben Brüder / Bruders-Kinder / vnd Geſipten Freunde /
Männliches Stammes / alle mit Tode abgiengen / jhren
Töchtern / vnd Schweſtern / zu einem gewiſſen Antheil /
deſſen ſich alsdann eröffnenden Lehens / die geſampte Lehn
gelte. Solche verba enunciativa petitionis provincia-
lium, weiſſen klärlich auß / daß nicht vmb geſampte Lehen /
auff gewiſſe Grad / ſondern in infinitum gebeten worden /
vnnd / daß man auch den Töchtern / oder dem weiblichen
Geſchlecht / ehe nicht / einen Vortel / auß dem Lehen zugön-
nen / begeret hat / biß die Geſipten alle verſtorben / vnnd daß
Lehen dem Herrn heimgefallen ſeyn würde. Wenn nun
ſchon / den vngeſtandenen Fall inſetzen / in illatione, & ſe-
quentibus privilegij verbis, was tunckels ſeyn ſolte / ſo
würde doch ſolches / per ipſum tenorem petitionis
92 gnungſam erklärt. Cum † verba indefinita reſponſiva,
ſecundum petitionem præcedentem ſint intelligenda:
c. inter dilectos. §. cæterum. ext. de fid. inſtrument. ubi Felin. vol. 4.
Dec. conſil. 33. num. 1. Socin. conſil. 6. num. 55. &, † in ſpecie, re- 93
ſcripta, privilegia, & conceſſiones Principum, in dubio,
ſemper intelligendæ ſunt, juxta tenorem ſupplicationis:
arg. l. ſi defenſor. §. qui interrogatus. ff. de interrog. §. præterea. Inſt.
de inutil. ſtipulat. Ruin. conſil. 43. num. 8. Gozadin. conſil. 41.
num. 16. Socin. Iun. conſil. 95. num. 8. & 57. volum. 3. Cacheran.
conſil. 19. num. 1. & 2. ubi plurimos ad hoc allegat, eoſque
omnes ita concludere, teſtatur, quibus addi poſſunt,
Vincent. de Franch. Deciſ. 213. num. 44. Ant. de Butr conſil. 19.
Decian. conſil. 55. num. 23. lib. 1. & conſil. 19. num. 104. lib. 3.
Alexand. conſil. 84. colum. ult. lib. 1. Anton. Rub. conſil. 73. num.
6. & 7.

Zum fünfften / iſt in ſolchem Eingang / deß privilegij,
wol zu mercken / daß / die Wort: Nechſtgeſipte / vnnd Ge-
ſipte / promiſcuè gebrauchet werden / vnd zwar / in illa ipſa
conditione, wenn jhr Königl. Majeſt. die Lehn heim
fallen / vnd / den Töchtern / oder Schweſtern / eine gewiſſe
portion davon zum beſten kommen ſolle / wird außdrück-
lich geſetzt / in relatione petitionis Provincialium. Ob
die Brüder / Bruders-Kinder / vnd Geſipte / alle verſter-
ben würden / als dann / ſolle die Lehen / pro parte, dem Lehn-
herrn / pro parte, daran etwas den fœminis zufallen.
Ubi verbum, Ob / idem quod latinorum, SI, conditio-
nem definitam importat, wenn die Geſipten alle verſtor-
ben / quocunque ſcilicet ſint gradu: weil auch die Geſipte
ſeyn / ſo ultra decimum gradum ſtehen. Itaque per vo-
cabulum, Nechſtgeſipte / in petitione, &c, poſtea in ipſa
privilegij conceſſione, poſitum, tantum gradus præro-
gativam notat, ut, nimirum, ſemper is, qui erit proxi-
mior gradu, à ſucceſſione excludat remotiorem.

Zum ſechſten / ob es ſchon ſcheinet / als wann die Wort /
Nechſtgeſipte / indefinitè, vnd nicht generaliter, vel uni-
verſaliter, geſetzt ſeyn ſolten: ſo iſt doch auch diß fals kla-
res Rechtens: quod, in † privilegijs oratio etiam inde- 94
finita æquipolleat univerſali: *cap. quia circa. ibique gloſ. &*
Panormit. ext. de privileg. Bertrand. conſil. d. num. 2. verſ. præterea,
quod verba privilegij. lib. 3. p. 2. Vnd / weil auch / die generalis
particula, Allen / in conceſſione ſequenti, widerholet /
vnd / die geſambte Lehnhand / allen Nechſtgeſipten gege-
ben wird / ſo muß ſolches je auch generaliter, verſtanden
werden / vnd kann derhalben / ſtante privilegio, dem fiſco,
ehe vnd zuvor biß alle Geſipten verſtorben / keine Anwar-
tung / an Lehen / würcklich heimfallen: cum † generalis 95
conceſſio, generaliter præjudicet: *arg. l. fin. C. de dot. pro-*
miſſ. Bald. in l. pactum quod dotali. quæſt. 17. C. de collat. & in con-
ſil. 176. princ. lib. 4. adeoque † etiam incognita, ſub con- 96
ceſſione generali comprehenduntur, cum promitten-
tes aliquid, verbis generalibus, intelligantur, ſaltem in
genere cogitaſſe de omnibus, etiam incognitis: ut dicit
Bartol. in l. ſub prætextu. C. de tranſaction. per l. qui jure. ff. de te-
ſtam milit. & poſt Bartol. Iaſon. in l. ſi de certa. verſic. ſecundo quæ-
ro. C. de tranſact. Caſtrenſ. in conſil. 30. in fin. volum. 1. Socin. con-
ſil. 103. verſic. ſed tamen his non obſtat. volum. 3. Angel. in l. qui ju-
re militari. ff. de teſtam milit. Loſred. conſil. 35. num. 9. Gravet.
conſ. 290. num. 4. verſic. decimo volum. 2. Et, † ſibi imputare 97
debeant promittentes, ſive concedentes generaliter a-
liquid, quod non cogitaverunt, ſub verbis generali-
bus, comprehendi etiam incognita, & non cogitata:
Bald. in l. tres fratres ff. de pactis. Alexand. conſ. 11. n. 12. li. 2. Schra-
der. in lib. 2. conſ. Borch. conſ. 16. verſ. his accedit. & ſeq. Ac præ-
dicta etiam in ſpecie locum habere, in privilegijs, &
privilegium † generaliter & indiſtinctè loquens, non 98
eſſe à nobis diſtinguendum, *docet Angel. in l. fin. ff. de*
conſtit. Princip. Rott. deciſ. Lithuan. 1. num. 165. Geil. de pace public.
lib. 2. cap. 15. n. 13.

Hier zu dann / vors ſiebende / kompt / daß die privilegij
conceſſion, ſich nicht allein mit klaren Worten / auff die
petitionem beruffen thue: in verbis: wie oben beſtimt:
quæ verba demonſtrant quandam neceſſariam, &
conti-

continuatam relationem, ad omnia præcedentia: Vnd
alſo/nicht allein/auff die nechſtgeſipte/per prærogativam
gradus: Sondern auch auff die geſipte: ut poſt Dec. & Soc.
eleganter conſiderat Barrab. Corn. deciſ. Lucenſ. 104. Sondern/
daß dieſelbe auch nach kräfftiger/ & magis univerſaliter
redet: primo affirmativè: wir geben geſambte lehen allen
ihren Brüdern/ Bruders-Kindern / vnd nechſtgeſipten
Freunden/wie obē beſtimt. Nu ſein aber droben die nechſt-
geſipten: Item indefinitè, die geſipten/ æquipollen: et be-
ſtimbt/& ſimul etiam ſubjiciendo remotionem univer-
ſalem negativam, nichts außgenohmen/id eſt, nullo pe-
nitus excepto, welchs warlich univerſaliſſima, & præ-
99 gnantiſſima verba ſein. Verba † autem univerſalia, in
diſpoſitione aliqua poſita, hoc operantur ut, illa diſpo-
ſitio, comprehendat ea, atque ad ea etiam extendatur,
quæ alioquin, in illa diſpoſitione, non includerentur, ſi-
ve continerentur: l. in fideicommiſſ. §. cū Polidius ff. de uſur.
l. cum virum. C. de fideicom. n. Afflict. deciſ. Neapolit. 207. Dec.
conſ. 76. num. 2. Menoch. & per eum allegati, conſ. 129. nu. 8. &
100 ſeqq. adeò, † vt nulla perſona, nulluſque caſus exceptus
intelligatur: ut pulcrè ait Bald. in conſil. quod incip. Rex Ro-
manus col. 3. lib. 1. ſequitur Sylvan conſ. 95. num. 17. Menoch.
conſ. 306. num. 15 vol. 4. Ripa in l. qui Romæ. § duo fratres. num.
77. ff. de verb. obligat. Iaſ. in l. 1. num. 17. C. de pactis. Socin. Sen.
conſ. 34. num. 5. vol. 4. Gravet. conſ. 291. n. 3. vol. 2. Alexand. conſ.
101 96. col. 1. vol. 7. in tantum, ut † verba vniverſalia gemina-
ta, (ſicut hoc loco) habeant vim ſpecialis expreſſionis,
ſive nominationis: Socin. Iun. conſ. 8. num. 36. & ſeqq. lib. 3.
Natta conſ. 321. num. 5. & conſ. 397. num. 3. Cephal. conſ. 150.
102 Gravet. conſ. 19. num. 8. & conſ. 227. num. 13. etiamſi † aliàs
inſolita eſſent, valdè gravia, & præjudicialia, ut probat,
Gravet. conſil. 290. nu. 4. verſ. nono conſidero. lib. 2. Borch. conſ.
11. pag. 142. & ſeq. Schrader. d. conſil. 16. inter conſilia Borch.
verſ. huc accedit, vbi plurima de vi, & effectu geminatio-
103 nis tradit. Darzu denn letzlich auch diß komt: quod † ver-
ba vniverſalia negativa, fortius negent, quam affirma-
tiva affirment: Dec. conſ. 490. num. 6. Riminald. ibique al-
legati in l. qui ſe C. vnde liberi. num. 191. Decian. conſ. 1. nu. 163.
vol. 2. gl. in l. hoc genus. ff. de condit. & demonſt. gl. in c. cum di-
lectus. de conſuetud. Iaſon. in l. decem. col. 4. ff. de verb. oblig. &c.
104 † ad veritatem, vniverſalis negativæ, requiritur, quod
omnia concurrant, etiam quæ ſublata ſignificatione
comprehenduntur: gl. in c. nemo poteſt el. 1. verſ. obligari. in
princ. de regul. jur. in 6. Roman. & Barbat. in l. generaliter. ff. de
105 verb. obligation. quod, † in ſpecie, de vocabulo, NVLLVS,
vel NEMO, conſiderant Canoniſtæ, in c. nemo de elect. in
6. ibique Alberic. de Roſat in dictionar. Erneſt. Cothm. conſ. 2.
num. 9. & in terminus ſimilimus applicat, Borcholt. d. conſ. 11. pag.
142. Vnde interpretes, illam extruxere theoricam: quod
106 † diſpoſitio negativa, non ſolum, de primo actu: ſed in
infinitum, intelligenda ſit: l. ſi ſtipulatus. ubi Dd. ff. de verb.
obligat. gl. in l. hoc genus. & ibid. Dd. ff. de cond. & dem. Alciat in
l. boves. §. hoc ſermone. n. 3. ubi Tiraq. in limitat 7. plura cumulans:
qui n. 7. teſtatur, eū à nemine impugnari. ff. de verb. ſignif. Vnd
wenn dieſe prægnans clauſula concesſioni adjecta, in
dem geſagt wird/ daß die geſambte Hand/ den agnatis ge-
geben ſey/ nullo excepto, nicht ſolte dieſe interpretatio-
nem haben/ ut etiam oltra decimum gradum poſiti ve-
nirent: ſo würde/ in effectu, daß privilegium, nicht allein
nichts ultra jus commune operiren: Sondern auch/ wie
oben angedeutet / enger geſpannet / vnd præjudicirlich
ſeyn/ ſonderlich aber/ würden dieſe worte, Nichts außge-
nohmen: gantz nichtig vnd vergebens geſetzet ſein: cū ta-
107 mē ſupra deductum, & in jure certū ſit, † privilegium i-
ta interpretandum eſſe, ut, unumquodque verbum, ali-
quid operetur: & effectum habeat: c. ſi civitas. de ſentent.
excommunicat. in 6. c. inter dilectos. de fide inſtrument. & per text.
in c. ſi quando. de privileg. in 6. Vinc. de Franc. d. deciſ. 126. nu. 10.
Pariſ. conſ. 70. num. 4. vol. 1. neque ut aliquid addat juri
cōmuni: c. in his. de privil. Iaſon. in l. ait prætor. in pr. ff. de jure-
jur. Bart. in l. 4. §. prætor ait. ff. damn. infect. Pariſ. conſ. 12. num.
182. vol. 2. Cephal. conſ. 431. num. 17. Hinc & traditum eſt:
quod † privilegia, in favorem alicujus conceſſa, in o- 108
dium ejus retorqueri non debeant: &, quod privilegia
non debeant obeſſe: l. nulla. ff. de legib. l. quod favore. C. eod.
c. quod ob gratiam de reg. jur. in 6. Dec. conſ. 457. num. 12. ad-
enque † privilegia ita interpretanda ſunt, ut non noce- 109
ant privilegiato, ſed ei proſint: l. Divus. circa fin. & ibi An-
gel. ff de teſtament. Bald. Ang. Alex. Iaſ. & Dd. C. de teſtam. mi-
lit. Dec. conſ. 457. num. 12. & 13. Mantic. de conjectur. ultim.
volunt. lib. 5. tit. 14. num. 8. Modeſt. Piſtor. conſ. 11. num. 120 lib.
2. Decian conſ. 7. num. 56. lib. 1. & conſ. 21. num. 52. lib. 3. Col-
leg. VVitteberg. inter conſilia var. Dd. German. conſil. 1. num. 93.
lib. 2. Aldobrand. conſ. 2. num. 46. Privilegia † enim cen- 110
ſentur inducta ad augmentum: Bart. in l. ſi cui. §. falſo. &
ibi Bald. & Socin. ff. de condit. & demonſtr. Surd. de alim. quaſt. 8.
tit. 1. num. 9. Inducta † verò ad augmentum, non debent 111
operari diminutionem: l. legata inutiliter. ff. de legat. 2. l. cum
tale. §. fin. ff. de condit. & demonſtrat. Toming. deciſ. 22. num.
6. Gomez. var. reſol. lib. 1. c. 11. num. 5. verſ tertia. & c. 12. num.
30. &c. † indulta in favorem, non ſunt in damnum re- 112
torquenda: l. intra dies. ff. de re judic. l. quod favore. C. de legib.
l. 30. §. duo autem. verſ. caterū ſi idoneos. ff. de carbon. edict. l. ge-
neraliter. 5. in fin. C. de ſecund. nupt. præſertim, † cum alio- 113
quin favores ampliari, odia verò reſtringi conveniat:
c. odia. 15. ext. de reg. jur. in 6. l. inter pares. 38. ff. de re judic.
cum ſimilib.

Zum achten/ So iſt es auch an dem/ quod, † in re- 114
ſcriptis, & privilegijs, præciſa & geminata verba, magis
præciſam voluntatem Principis arguant: per l. Baliſta.
ubi Bart. & Dd. ff. ad Trebell. l. quinquaginta. ff. de probat. l. cum
ſcimus. C. de agric. & cenſit. & per pulcrè tradita à Cacheran. de-
ciſ. Pedemont. 90. num. 4. & ſeqq. & conferantur. quæ in ſimili
notat Franc. Pfeil. conſil. 185. num. 11. ac † diſponentis latiſſi- 115
mam & enixam voluntatem eſſe oſtendant, Thom. Gram-
mat. conſil. 156. num. 13. Pariſ. conſ. 10. num. 57. Sylvan conſ. 6.
num. 4. Borch. conſ. 11. verſic. So iſt auch clares verſehenen
rechtens. Bald. in l. fructibus. C. de act. emt. Cacheran. deciſ. 128.
num. 14. Dec. conſ. 23. num. 4. Nicol. Everh. in loc. à vi gemina-
tionis. Decian. conſ. 1. num. 42. vol. 3. & conſ. 39. num. 93. vol. 2.
Vnde etiam hoc loco, † verba, alle geſipte / Item, alle 116
Negſtgeſipte/ Item, Nichts außgenohmen/ gemina-
tè: poſita, omnes omninò agnatos, etiam oltra decimū
gradum, neceſſariò comprehendunt: per notata Bald. in c.
imperialem. de prohib. feud. alienat. per Frider. Borcholt. d. conſ. 11.
verſ. vnd ſolches darumb. paulò ante finem. cum † dictio, 117
OMNIS, omnis reſtrictionis expers ſit: l. Iulianus. ff. de le-
gat. 3. l. à procuratore. C. mandat. c. ſi Romanorum. diſt. 19. Vaſq.
illuſtr. controverſ. cap. 45. num. 2. Cacheran. deciſ. 23. num. 39.
Seraph. in tr. de juram. privil. 31. num. 68. Borch. in tract. feudal.
cap. 3. num. 13. Modeſt. Piſtor. in conſil. poſt. quaſt. Hartm. Piſtor.
20. lib. 2. nu. 10. Frider. Schenck. in c. 1. §. ſi quis. num. 6. ſi de in-
veſtit. feud. contr. fuer Burſat. conſ. 189. num. 79. vol. 2. Cephal.
conſ. 446. num. 17.

Hierzu dann/ vors neundte/ vnd entlich/ auch die clau-
ſula kombt: zu ewigen Zeiten. Denn/ ob wol dieſelbe/ am-
biguō intellectum, ſonſt haben kan/ ſonderlich/ wenn ſie
zu ende einer conceſſion, wie alhier/ geſetzet wird: ut, ni-
mirum, ſignificet conceſſionem etiam limitatam, ſine
præfinitione temporis, fore obſervandam: Welches al-
hier auch geſchehen könte/ wenn ſchon intra certum gradū
ſuccediret würde facit † quod verbum, perpetuò multi- 118
pliciter ſumatur, ut notat gloſ. in l. 1. ff. pro ſocio. ibique Dd. gl.
in c. ſi gratioſa. de reſcript. in 6. faciunt pulcre per diſcurſum an-
notata per Roland. à Vallo conſ. 181. num. 56. vol. 3. So wird
doch billich/ auch ſolche clauſula, cum præcedentibus o-
mnibus, ad eundem effectum gezogen/ daß die geſipten/
zu ewigen Zeiten/ daß iſt/ ſo lange die familia wehret/ ſuc-
cediren ſollen: cum † omnia, & ſingula privilegij ver- 119
ba, ita intelligi debeant, ut aliquid, &, quantum fieri

poteſt: invicem conformiter operentur: *c. S. Papa ibique Dd. de privil. in 6. per l. ſi quando princ. de legat. 1. c. ſolita ibique Felin. & vulgo Dd. ext. de major. & obed. Cephal. conſ. 250. n. 10.*
120 *vol. 2. Henning. Göden in terminis conſ. 46. nu. 7.* &, † cum illa verba non differant, ſemper perpetuo, & in infinitum: *Pariſ. conſ. 74. n. 85. lib. 3. Dec. conſ. 23. verſic. quinto quia. Tib. Decian. conſ. 23. n. 13. vol 4.*

Schließlichen/iſt diß kein zweiffel/wenn auch gleich/die geſipten/in infinitum ſuccediren, daß gleichwol/wie es begehret wird/von dem jenigen/der ſeinen Vettern Erben wil/die ſipſchafft/ vel deſcendentia, aut propagatio, ex eadem familia, probiret werden muß. *Schrad. de feud. p. 10. ſect. 18. num. 160. Mynſing. reſp. 12 num. 10. Pariſ. conſil.*
121 *51. num. 8. vol. 2.* Allein diß iſt daneben gewiß/daß/ † in tali caſu, ob temporis antiquitatem, qualeſcunque probationes, etiam conjecturales, ſtadt finden/ vnd zugelaſſen ſeyn: per ea, quæ notat *Menoch. lib. 2. de arbitr. jud. quaſt. 115. & lib. 6. de præſumt. præſ. 15. n. 47. & in terminis ſimilimis in conſ. 810. n. 26. & multis ſeqq.* ubi etiam deſcribit in ſpecie quæ probationes, in tali caſu, ſufficiant. Et, in ſpecie, de conſanguinitate, ex eo, quod probationis ſit difficilis, imò penè impoſſibilis, per conjecturas & præſumtiones probanda, docuerunt, *Bald. in l. non ignorat. C. de his qui accuſ. non poſſ. Menoch. de arbitr. jud. quaſt. caſu. 89. in pr. Vaſqu. lib. 2. illuſtr. q. cap. 8. n. 20. Alexand. conſ. 90. n. 17. vol. 6. & conſ. 88. n. 7. vol. 7. Cephal. conſ. 435. n. 41. & ſeq. vol. 3. Pariſ. conſ. 10. n. 80. vol. 2. Burſat. conſ. 89. n. 1. vol. 1. Mandel. conſ. 83. n. 11. Anchar conſ. 52 Maſcard. de probat. conc. 409. n. 3.* In † his
122 enim, quæ probationis ſunt difficilis, generaliter traditum eſt, probationes admitti per præſumtiones, indicia & conjecturas: *quod tradidit Bart. in l. de pupillo. §. ſi quis. ff. de oper. novi nunc. & ibidem Alex. n. 22. Iaſon. in l. ſi quis ex argentarys. §. prætor. n. 18. Duen. reg. 553. Benintend. deciſ. Bonon. 43. n. 3. Geil. obſervat. pract. 93. n. 18.* De eo autem conſtat inter o-
123 mnes, † conſanguinitatem eſſe de his, quæ in jure noſtro cenſentur eſſe probationis difficilis, quod communiter tenere *Dd. in l. Lucius ff. de condit. & demonſtr.* reſtatur *Maſcard. de probat. concl. 409. n. 1. vol. 1.* vbi plures allegat quod idem tenuit, *Mandel. conſil. 83. n. 7. Menoch. de arbitr. judic. quaſt. caſu 475. n. 11.* Et hæc de privilegij ſæpè dicti interpretatione mea eſt ſententia, ſalvo aliorum rectiori judicio.

N. N.

CONSILIVM LX.

Quæſtio.

Num fideiuſſori, contra confideiuſſorem ſuum detur actio, ſi ante factam ſolutionem, vel etiam in ipſa ſolutione, actionum ceſſio petita, & impetrata non fuerit?

SVMMARIA.

1. Species facti.
2. Beneficium diviſionis datur inter confideiuſſores.
3. Adeo, ut etiam fideiuſſorum heredibus, rite competat.
4. Beneficium diviſionis locum non habet, ſi fideiuſſorum uno inſolidum condemnato, illud petitum, non fuerit.
5. Damnum, quod ſibi quis contrahit, non imputandum alijs.
6. Fideiuſſori imputatur culpa, qui competentibus exceptionibus non eſt uſus.
7. Fideiuſſores plures, pro aliquo intervenientes, ſinguli obligantur in ſolidum, quamvis hoc, in obligationis inſtrumento, expreſſum non fuerit.
8. Contra confideiuſſorem nulla datur repetitio, ſi, ante ſolutionem, actiones ſibi cedere non petierit.
9. Ceſſio actionum, ante ſolutionem, vel in ipſa ſolutione, fieri debet.
10. Ceſſio actionum, factâ ſolutione, ex intervallo, fruſtra poſtulatur: quia unius ſolutione, reliquorum obligatio protinus eſt extincta.
11. In præiudicium alterius non licet mutare conſilium: & quod omnes tangit, ab omnibus probari oportet.
12. Sententia Appellat. Cæſar.

Der Fall/darauff ein Rechtliche Erkentnuß begehret/verhelt ſich folgender maſſen: Es † haben A. 1
vnd B. in ſolidum, für C den 12 May, An. 1571. bürglichen/auff 7000 fl ſich eingelaſſen/ vnd ſelbſchuldig verſchrieben B. aber hat ſich alßbald/ vnter dato Cantate, 71. hinwiederumb allein, vor ſeine Perſon in ſolidum, durch des Principalen debitoren Brůder/D. ſchadloß verſichern laſſen. Vnd als der Principal in vngelegenheit gerathen/iſt B. oder ſeine Erben/alleine gemahnet worden: Haben auch die gantze Summa gezahlet/ vnd wider des beneficij diviſionis, alß ſie gemahnet worden/noch auch des beneficij cedendarum actionum, alß die zahlung geſchehen/oder einiges anderen reſervats, wider A. ſeinen nebenbürgen/ſich gar nicht gebrauchet: Sondern/nach beſchehener außzehlung/ſich hinwider an des Schadloßbürgen Land-Erben/verweiſen laſſen: vnd hiermit ipſo facto, A. pro abundanti vollendt liberiret: auch ein ſchen/nach dem die Schadloß verſicherung zu N. verbrand/vnd des Schadloßbürgen Land-Erben ex caſu iſto fortuito die ſolution difficultiret, ſich vberreden laſſen/ vnd per tranſactionem, mit der helffte/der außgezehlten ſum̃/gutwillig abweiſen: Da ſie doch vielmehr auff rechtlich erkentnüß hetten ſtellen ſollẽ: Ob der Land Erben verwiederung gnungſam: in dem ſie der zahlung/gedachter Schadloßbürgſchafft/ ex unico illo fundamento ſich verwiedert, weil daß Inſtrumentum zu N. verbrand/ ſonſten aber/daß ihr Vatter ſeeliger/ Schadloßbürge geweſen/nicht haben verneinen können Iſt demnach die Frage: weil B. Erben/wie gemeldet/gutwillig/auff die helffte/ der außgezehlten Summa, mit des Schadloßbürgen D. Land Erben tranſigiret: Ob ſie nu mehr die andere helffte/ beſchaffenen vmbſtenden nach/bey A. alß des geweſenen nebenbürgen nachgelaſſenen erben/zuſuchen mit recht befugt? Ob nun zwar klares rechtens: quod † beneficium 2
diviſionis detur inter confidejuſſores: *l. ſi C. de Conſtit. pecun. Matth. Coler. de Proceſſ. executiv. part. 1 cap. 10. n. 410.* adeò,
† ut etiam fidejuſſorum heredibus competat, non ſecus, 3
atq; ipſis fidejuſſoribus: *l. ſi plures. 27. §. ſi uti. 3. l. ſi teſtament. 49. §. 1. verſ. ab initio. ff. de fidejuſſ. Nicol. Vigel. meth. jur. Civil. lib. 21. cap. 2. cauſ. 2 regul. 5.* Bin ich doch der gentzlichen zuverſicht/daß/in dieſem Fall/nach beſchaffenheit aller vmbſtänden dieſes/wieder A. Erben nicht ſtatt habe: vnd das hirgegen vielmehr exceptio intentionis, ingreſſum litis impediens, ihnen zuſtatten komme: Tibi non competit actio: daß/nemblichen B. Erben, dieſer bürgſchafft halber/ſie zubelangen/zu recht gar nicht befugt ſeie: Auß nachfolgenden erheblichen motiven vnd Vrſachen.

Dann erſtlich/hat nicht allein B. alſo b. ſo/nach volzogener bürgſchafft/darin er in ſolidũ ſich verſchriben/ vor ſeine Perſon allein in ſolidum hinwieder ſich Schadloß verſichern laſſen: Sondern auch ſeine Erben/haben folgends/als ſie die gelder außgezehlet/vnd poſt ſolutionem factam, an des Schadloßbürgen Land Erben in ſolidum ſich gehalten/wieder A. oder deſſen Erben/des beneficij diviſionis gar nicht gebrauchet/noch ihn oder dieſelben neben ſich gezogen. Indubitatum verò eſt: quod † benefi- 4
cium diviſionis, locum habeat, ſi unus fidejuſſorum in ſolidum condemnatus, illud non petiverit: ſoque enim negligentiæ id acceptum referre debet: *l. fidejuſſor. 10. §. 1. in fi. C. de fidejuſſor. Guid. Pap. deciſ. 570. n. 7. Andr. Geil. lib. 2. obſer.*
27. n. 5. & paſſim. cum † damnum, quod quis ipſe contra- 5
hit ſuâ culpâ, ſibi non alij debeat imputare: *l. cum duobus §. ultim. ff pro ſoc. c. damnum. de Reg. Iur. in 6. l. ſi quis negotia de negot. geſt. l. ſi ſine. §. cum autem. ff. rem rat. hab. l. Sed etſi. §. pupillus. ff. de Inſtit. action* & † imputatur fidejuſſori, qui com- 6
petentibus exceptionibus non eſt uſus: *l. ſi fidejuſſor ubi Dd. ff mandati.* Vnd ſolches vmb ſo viel deſto mehr: cum
† plures fidejuſſores, pro aliquo intervenientes, obli- 7
gentur ſinguli in ſolidum, quamvis hoc in obligationis inſtrumento expreſſum non fuerit, cum id naturâ obligationi

garioni inſit: *Novell.99.cap.1.in princ. l. non recte.3.l.cum.25. C. de fidejuſſ.§.ſi plures.Inſtit.eod.tit.VVeſtenbſ.lib.1. obſervat.12. n.1.Bald.in conſil.212.incip.ex quo venitur per modum declarationis.vol.5.VVeſſenb. conſ.14.n.11.*

Vnd ob vors ander B. Erben/vorgeben wolte/daß ſolche rechtsgründe gegen dem Principal gläubiger/ nicht aber zwiſchen den Bürgen ſelbſt ſtadt hetten/ ſo ſtehet ihnen doch am wege/ daß ſie die gantze ſumm außgezehlet/ vnd ihnen hinwieder keine Ceſſion auff den Nebenbürgen geben laſſen: quo † caſu repetitioni, contra confidejuſſorem non eſſe locum, clariſſimis verbis conſtitutum eſt; *l. fidejuſſoribus.17.l.ut fidejuſſor.39.ff.de fidejuſſor. l.Modeſtinus. du Br.n.1.& l.cum alter.11.C.de fidejuſſ. Coler.de proceſſ. execut. p.1.c.10.n.366.& 367.Neguzant in tr.de pignor.membr.1.in 3. membr.p.p.5.n.35.* Ob ſie auch dieſelbe villeicht itzo allererſt zuwege bringen wolten. So were es doch zu ſpat darumb:
9 quod † oporteat ceſſionem actionum fieri, ante ſolutionem, vel in ipſa ſolutione: *ut eſt text. expreſſus in l. Modeſtinus.76.ff.de ſolution.l. Papinianus 28.cum l.ſeq.ff. mandat.l. 12.*
10 *C.de action.* poſt † ſolutionem autem, ex intervallo temporis, fruſtra poſtuletur: ſiquidem, unius ſolutione, extincta eſt obligatio reliquorum: *§.1.Inſtit.quib.mod.tol. obligat. adeoque cedi nequit, quæ per ſolutionem ſemel extincta, non ſupereſt amplius: ut not.Bart.d.l.Modeſtinus n.6.Menoch.lib.3.de præſumt.præſumt. 45.n.26.cum alijs, quæ cumulat Tiraqu. de retract. proxim.§.26.gloſ.1.n.53.*

Vors dritte/haben ſich B. Erben/ihrem eignen bekentnuß nach/einmahl/wegen der in bürgſchafft außgezehlten völligen ſumm / an des Schadloßbürgen Land-Erben weiſen laſſen / vnd dadurch zum vberfluß/ den Nebenbürgen/vnd ſeine Erben liberirt: Wann ſie ſchon anfangs eine Ceſſion von dem Principal gläubiger erlanget / vnd dieſelbe auch auff den Nebenbürgen gelautet hette: quod tamen non factum unquam. Denn es hetten ſich B. Erben/an des Schadloßbürgen Land-Erben nit ſollen weiſen/viel weniger mit denſelben ſich auff die helffte der außgezehlten ſumm vertragen laſſen : Sondern hette ſollen den Nebenbürgē von anfangs/nebē ſich ziehē: Sintemal
11 klares rechtens: quod † in præjudicium alterius, non liceat mutare conſilium: &, quod omnes tangit, ab omnibus probari debet: *l.ſi.C de auth.præſtand.*

Hierzu dann/vors vierdte auch dieſes kömt/daß B. Erben dafür halten/es ſey A. alß der Nebenbürge gleicher geſtalt/neben B ihrem Vatter/durch des Principal ſchuldners Brüder/ſchadloß verſichert geweſen: hieran ſie aber doch mercklich vnd notoriè irren. Dann/ ob diß Præſuppoſitum ſich alſo erhielte/vnd gleichwol B. Erben die gantze ſumm außgezehlet/ſo hetten ſie vmb ſo viel deſto weniger zu nachtheil des Nebenbürgen/oder ſeiner Erben/mit des Schadloßbürgens Land-Erben ſich in was einlaſſen: ſondern zuvor/weil ſie ſich einmal an dieſelbē weiſen laſſē/ auff rechtlich erkentnüß ſtellen ſollen Ob der Land-Erben verwiedrung gnugſam/in deme ſie der Zahlung/ex illo unico, ſich verwiedert/weil das Inſtrumentum zu N. verbrand: Sonſten aber/daß ihr Vatter Schadloßbürge geweſen nicht haben verneinen/deſſen auch/vnd daß vermöge des vertrages zu N. alß ihnen daß gut N. eingereumet worden/auff ihr ſelbſt angeben/dieſe ſchuld/vnd dero richtigmachung auff ſich genohmē/ in continenti vberwieſen werden können: Sonſten würden ſie ſich/ nequidem auff die helffte/mit B. Erben verglichen haben.

Wann auch ſchon/vors fünffte/ B. Erben ; mit rechtem anſpruch gegen des Schadloßbürgen Land-Erben/an die ſie ſich weiſen laſſen/ verlohren : wie zwar nicht möglich geweſen/ob rechte/vor rechte gehen ſollen : So weren doch A. alß des Nebenbürgen Erben / ihnen nicht anders die helffte der außgezehlten ſumm / zuerſetzen ſchuldig: Als da ſie anfengliche Ceſſion deß Principal glaubigers in Handen; Sonderlich nach landtüblichem brauch des Sachſenrechtens da Niemand/ohne Ceſſion, ſeine Nebenbürgen ,umzuſprechen/ zugelaſſen wird. Folget alſo auß obertzehltem allem ſchließlich: Weil B. Erben nicht verneinen können/daß ihr Vatter Schadloßbürge worden/auch ſie die gantze Summa gezahlet/vnd ſich hinwider auff D. Erben weiſen laſſen/daß ſie ſich derſelbē allein nachmalß zuhalten ſchuldig; vnd ehe/oder zuvor/alß ſich dieſelben ihres Vatern Schadloßbürgſchafft / mit gnugſamer rechtlicher außführung entbrechen/auch des Principal glaubigers Ceſſion, ſo er bey außzehlung der gelder B. wieder den Nebenbürgen gethan verlegen/deſſelben Erben zuerſtatung der andern helffte zubeſprechen/ nicht befugt ſeyn. Signatum 6 Novemb. Anno 1599.

N. N.

Vrthel. † 11

Rudolff ꝛc. wo ſern ꝛc. So weren B. Erben nach gelegēheit angezogener vmbſtende/ den Conſulenten, vnd ſeine Brüdere/vmb erſtattūg der andern helffte/der in der Frage geſchehenen bürgſchafft halber/zuſprechen nicht befugt/ von Rechts wegen. Prag/den 7. Maij, des 1602. Jahrs.

Keyſerl. Appellation præſident
vnd Räthe.

CONSILIVM LXI.

Quæſtio.

An fideiuſſores agere poſſint, contra heredes inſtitutos, in portione legitima, quæ ex bonis prædefunctæ uxoris debetur marito, per teſtamentum excluſo & prǣterito?

SVMMARIA.

1 Fideiuſſori competit actio adverſus reum principalem, ad repetendum, quod ſolvit.
2 Nec tantum ad conſequendum hoc, quod ſolvit: ſed & damnū & intereſſe
3 Fideiuſſor uſuras, tamquam intereſſe, repetere poteſt.
4 Vſuræ exigi poſſunt, ad intereſſe, ex quocunque agitur contractu.
5 Fideiuſſorem ſine damno eſſe, naturā ineſt huic obligationi.
6 Obligatio generalis, ſive univerſalis per verbum, OMNIA, etiam futura bona in ſe comprehendit.
7 Pignus generale trahitur etiam ad futura bona debitoris.
8 Res futuras exprimi non eſt opus, cùm eæ, etiam ex indefinita locutione intelligantur.
9 In contractibus magis ſpectanda voluntas, quam verba contrahentium.
10 In obligatione generali & pignore bonorum , etiam actiones, nomina & iura veniunt.
11 Maritus, ex bonis defunctæ uxoris, omnia mobilia lucratur, exceptā geradā, quam proximæ cognatæ reſtituit.
12 Contra præmortuos, portionem ex ſtatuto, lege, vel conſuetudine, alteri debitam, teſtamento auferre nequit.
13 Idem in noviſſimis Saxoniæ Conſtitutionibus eſt deciſum.
14 Portio legitima neque auferri, neque fideicommiſſo , aut alteratione quacunque onerari poteſt.
15 Maritus voluntati coniugis teſtatoris conſentiens, iuri ſuo, quo ad iſtam portionem ſibi debitam, renunciare intelligitur.
16 Conſenſus in animo conſiſtit, ex facto inducitur , factiſque declaratur.
17 Facta non præſumuntur, niſi probentur.
18 Nemo facere poteſt, quo minus leges in ſuo teſtamento habeant locum.
19 Actione Pauliana proviſum eſt creditoribus, ut res in fraudem ipſorum alienatæ, intra annum revocentur.
20 In fraudem alienatum dicitur id omne, quo fit, ut deſinat habere creditor, quod habet, vel habere poteſt, ac debet.
21 Alienationis verbum late patet.
22 Alienationis verbum refertur ad pignoris nexum, ac quemvis alium actū, quo dominium, aut ius aliquod transfertur.
23 Arreſto acquiritur ius reale, ad heredes tranſitorium, tribuitque prærogativam arreſtanti præ reliquis creditoribus
24 Fideiuſſores tacitam habent hypothecam in bonis debitorum, atque adeo etiam prærogativam præ aliis creditoribus.
25 Ratio prærogativæ, ſive privilegii fideiuſſorum.
26 Pro expreſſo habetur, quod tacite ineſt

27 Expreſſio eorum, quæ neceſſario veniunt, ex naturâ ipſius rei atque tacite ſubintelliguntur, nihil magis, operatur.
28 Omnis actio oritur ex aliqua obligatione: quia obligatio eſt mater actionum.
29 Obligationes dandi, & faciendi, oriuntur ex conventione, & contractu, quo alter alteri obligatur ad præſtandum id, quod in contractum eſt deductum.
30 Ex facto & debito alieno nemo gravandus: factumque ſuum quemque autorem, non tertium obligare poteſt, & debet.
31 Res inter alios acta, tertio non præjudicat.
32 Exceptio ubi non competit actio, litis ingreſſum impedit, ſeu eſt litis finitæ.
33 Nemo ſine actione in judicio experiri poteſt.
34 Iudex agentem ſine actione, à judicii limine repellat.
35 Iudice non repellente agentem ſine actione parti tenetur ad intereſſe.
36 Exceptio tranſactionis æquipollet rei judicatæ, cui contravenire minime licet.
37 Exceptio tranſactionis impedit litis ingreſſum, & actorem à limine judicii repellit, unde litis finitæ dicitur.
38 Exceptio rei judicatæ, eandem vim habet, quam tranſactione.
39 Cui actio datur ex teſtamento, multo magis exceptio.
40 Qui certus eſt voluntatis defuncti, non eget alio teſtimonio, & ſi poſſidet ex voluntate illa, juſtè poſſidet.
41 Voluntas defuncti, coram duobus vel tribus teſtibus explicita, ſubſiſtit.
42 Arreſtum autoritate, & decreto judicis reſolvi &. finiri debet.
43 Sublatâ re, tanquam causâ & ſubiecto arreſti, ipſum adjunctum, ſive arreſti vinculum tollitur & relaxatur.
44 Generali hypothecâ bonorum etiam futura, & nondum acquiſita, item nomina debitorum, jura & actiones, veniunt.
45 Actiones perſonales in rem non dantur.
46 Creditores à debitore non defraudantur, cum quid ob illis non acquiritur.
47 Hereditas non niſi adeundo acquiritur.
48 Hereditas, ante aditionem, noſtra non dicitur: neque illa ſuccedendi ſpes in bonis noſtris eſſe.
49 Hereditatis non repudians, aut negligens, eandem hereditatem alienaſſe non cenſetur.
50 Ius quod duntaxat in ſpe eſt quæſitum, vel etiamnum quærendum, pœnitendo, repudiando, & alienando, auferri poſſe, priusquam plene & perfecta iſtud acquiratur, non eſt dubium.
51 Ius quærendum facilius tollitur & reſtringitur, quam actu quæſitum.
52 Nemo, niſi autor ipſe, ex fraudulento conſilio tenetur.
53 Actio revocatoria, ex edicto, de his, quæ in fraudem creditorum geſta ſunt, non datur, niſi quatenus fraus reapſe commiſſa eſt.
54 Dolum, fraudem, vel culpam allegari non ſufficit, niſi & manifeſtè probetur.
55 Culpam vel fraudem in genere doceri non eſt ſatis: ſed oportet, ut, in ſpecie iſta, de qua quæritur limitatè, clarè & luculenter doceatur.
56 Fraudem ſive culpam probari oportet ita, quod illa fuerit cauſa finalis facti, de quo quæritur.
57 Qui honeſto titulo poſſidet, nequit conveniri.
58 Hereditatis petitio non datur, contra titulo poſſidentem.
59 Retentio poſſeſſionis favorabilior eſt, quam eius acquiſitio.
60 Ad actionem Paulianam requiritur alienatio doloſa.
61 Edictum illud pertinet ad diminuentes patrimonium ſuum: non ad eos, qui id agunt, ne locupletentur.
62 Differunt inter ſe, diminuere jam quæſitum, &, non acquirere, quod acquirere poſſis.
63 Sententia.

Der Fall verhelt ſich kürtzlich alſo.

ES ſind A. vnd B. laut Brieff vnd ſiegels / vor C. bürgen worden: haben auch in ſolcher bürgſchafft zahlen müſſen. Weil ſie aber von jhme lange Zeit keine Zahlung / vnd befriedigung wiederumb erlanget/vnd immittels ſeine Haußfraw D. mit Tode abgangen/vnd die, in jhrem namen verledigte mobilia, an bahrem gelde/vnd ſonſten/nach Landt vblichem Erbgangs recht/auff jhn/alß den maritum, verfellet: Alß haben A. vnd B. zu dieſem Erbfall / vnd allem deme / was jhrem Schuldener C. von ſeinem geliebten Weibe/ angeerbet/ mit vorbehalt/ jhres anderweit habenden rechtens / ein en Kummer vnd Arreſt, im Königlichen Oberambt angeleget: Welcher auch angenommen / vnd dem Kummerbuch einverleibet worden. Hauptſachlich / der Arreſtanten Kummerklage/ vnd deroſelben/ in materialibus, & formalibus, ergründete Vrſachen/ vnd vmbſtende/ vnd was dißfals petendo, & concludendo libelliret worden/ zu wieter erholen.

Prima ratio arreſti iſt Fidejuſſio, pro marito per teſtamentum excluſo & præterito: daß nemblichen A. vnd B. vor C. in bürgſchafft/laut ſeines / vnd jhres abgelöſeten vnd producirten, Brieff vnd ſiegels / NN. fl Capital, ſambt verſeſſenen Zinß/ außlegen/vnd daneben vnkoſten auffwenden müſſen: Die ſie jederzeit zu liquidiren erbötig vnd gefaſt: Dahero/ er C. jhnen hinwiederumb / biß zu endlicher befriedigung mit ſeinem gantzen vermögen / jetzigen vnd künfftigen/verhafftet: Anders nicht / alß dem Principal creditoren ſelbſt laut/vnd inhalts ſeiner Obligation, die ſie/die Arreſtanten, per ſolutionem & ceſſionem plenariam an ſich bracht / vnd bekommen haben. Certi enim juris eſt, quod † fidejuſſori competat, adverſus reum principalem, pro quo debitam pecuniam creditori ſolvit, actio, ad repetendum, quod ſolvit: *l. ſi fidejuſſor. C. mandat. l. qui fidem. l. ex mandato. §. 1. l. inter cauſas. §. ſi qui ff. eod. §. ſi quid autem. Inſtit. de fidejuſſ. c. 2. & 3. ext. eod. tit. Ludovic. Bologn. in repet. rubr. num. 21. ff. de reb. credit. Petr. Gregor. Syntagm. Iur. lib. 24. cap. 5. per tot.* non † tantum ad conſequendum hoc, quod ſolvit, verum etiam damna & intereſſe: *c. 2. extr. de fidejuſſ. l. inter cauſas. §. impendia. l. qua mutuum. in fin. ff. mandat. Moller lib. 1. ſemeſtr. cap. 40. num. 4.* immò, † & uſuras, quas nomine fidejuſſorio ſolvit: à principali, etiamſi legitimam uſurarum quantitatem excedant, repetere poteſt, tanquam intereſſe: *per l. ſi fidejuſſor. §. quadam. ff. mandat & text. expreſſus. in l. Quintus Mutius. §. 1. ff eod l ſi mandato. § ſi fidejuſſor ff. eod. l. 2. §. ult. ff. de adminiſt. rer ad civitat. pertin. Angel. in §. ſi quid autem. nu. 4. Inſtit. de fidejuſſor* nec, † facienda eſt aliqua differentia ad hoc, inter contractus bonæ fidei, & ſtricti juris, ſed ex quocunque contractu agatur, ad intereſſe, juſtè & ſanctè exigi poſſunt: *l. fin. ff. ſi cert. petat. l. in ips. § fi. ff. de ſolution.* Id enim † naturâ ineſt huic obligationi, fidejuſſorem ſine damno eſſe, nec aliter præſum i fidem ſuam obligare voluiſſe, quam hac cum ſecuritate, ut ſervetur indemnis *Bald. in l. conſtitutionibus. C. de uſur. Panormit. conſ. 60. Coler. de proceſſ. exec. p. 4. c. 1. num 88. Hyppol. ad rubr. de fidejuſſor. num. 193. ubi etiam damna caſu fortuito emergentia præſtari tradit. poſt Panormit. conſ. 60. Innocent in c. ſicut. 27. de jureiur Iohan. Andr. in c. acceſſorium. de reg. Iur in 6.* Vnd iſt ſolches zu verſtehen / nicht allein de actione perſonali: Sondern auch reali: Daß nemblichen / ein jeder fidejuſſor beſtiget: quocunque modo, vnd wie er zu rath worden/ſeines in bürgſchafft/erlittenen Schadens an den Principal debitoren ſich hinwiederumb zuerholen: ſonderlich/wann debitor, cum hypothecaria obligatione omnium bonorum dazu ſelbſten ſich verſchrieben.

1

2

3

4

5

Welches dann Secunda ratio arreſti iſt: nimirum, conſtituta hypotheca omnium bonorum, & quidem generalis, in qua etiam in ſpecie veniunt bona futura, & per ſucceſſionem acquirenda. Daß nemblichen/ C laut ſeiner obligation, dem Principal Creditoren, vnd wiſſentlichen Brieffes innehaber/ſich verſchrieben/vnd alle ſeine güter/vnd gantz vermögen/ zu einem wiſſentlichen vnterpfand hypotheciret, vnd eingeſetzet. In welchem general pfand/oder general obligation, alle C. bona, tam præſentia, quam futura, begriffen. Generalis † enim, ſive universalis obligatio, per verbum, OMNIA, alle meine güter/ etiam futura, in ſe, comprehendit bona, maxime hoc noſtro caſu, quo promittit debitori, & fidejuſſoribus indemnitatem de præſenti, & futuro, & in univerſum, eo uſque, donec facta ſit ſolutio, ſortis, uſurarum 6

& damno-

& damnorum: *l. nam quod §. fin. cum l. ſeq. ff. ad Trebell. ibi,*
7 *univerſam rem, vel omnia ſua cum ſimil. lib.* trahiturque † ge-
nerale pignus, ad futura etiam debitoris bona: *per text.*
8 *expreſſ in l. fin. C. quæ res pign. oblig. poſſ.* nec † opus eſt, ut res
futuras exprimat, cum ex, etiam ex indefinita locutio-
ne intelligantur: *Bartol. in l. 1. ff. de pignor. Soarez. lit. H. nu.*
131 Turzan. com. opin. 146. per text. expreſſum in d. l. fin. ubi
Iuſtinianus, circa fin. inquit. Sub generali hypotheca, illud
quoque ad conſervandam contrahentium voluntatẽ,
ſancimus, ut ſi res ſuas ſupponere debitor dixerit, non
adjecto tam præſentes, quam futuras, jus tamen gene-
ralis hypothecæ, etiam ad futuras res producatur. Ra
9 tio legis eſt: quia † in contractibus magis ſpectandum
eſt, quæ ſit voluntas contrahentium, quam quæ ſint
verba: *l. in convent. ff. de verb. Signif. l. non omnis ff. ſi cert. pet. et*
l. juris gentium. § quinimo. ff. de pact. l. in conventionalibus. ff. de
verb. oblig. Voluntas autem debitoris contrahentis hæc
eſt, ut tunc damno ſit creditor, & fidejuſſor, de præſenti,
& futuro. vult ergo, pro ſolutione obligata eſſe omnia
bona ſua, tam præſentia, quam futura, eouſque donec
facta ſit ſolutio: cui obid, mento etiam futura bona per
extenſionem includuntur: *Sichard. in d. l. fin. nu. 16. C. quæ*
res pignor. oblig.

Tertia ratio Arreſti iſt: Das in generali iſta obliga-
tione hypothecaria, nominatim auch begriffen alles diß/
was C. jure mariti von ſeiner Frawen D. per ſucceſſio-
nem zugewarten gehabt. vnd davon izo alhier / alß von
dem ſubjecto arreſti proprio, der ſtreit iſt: In generali
10 † enim obligatione, & pignore bonorum, etiam actio-
nes, nomina & jura veniunt: *l. nomen. 4. C. quæ res pign. ob-*
lig. poſſ. ubi Dd. l. nominis. 3. l. qui nondum. 4. C. de hered.
vend.

Quarta ratio Arreſti iſt: quod Iure ſucceſſionis bona
uxoris relicta, ad ipſum maritum pertineãt, daß C. nach
abſterben ſeines Weibes / alle jhre bahren gelder / vnd mo-
bilia, inhalts der rechte / per ſucceſſionem ab inteſtato,
11 jure mariti, & maritalis legitimæ, gebühret: Lucratur † e-
nim maritus ex bonis defunctæ uxoris, mobilia omnia,
extra geradam, quam proximæ cognatæ, & immobilia,
quæ heredibus illius reſtituere tenetur, ſi liberos ex ipſa
non habeat ſuperſtites: *Landr. lib. 3. art. 36. in princ. & lib.*
1. art. 31. Thoming. deciſ. 3. num. 8. Schurf. conſ. 7. in fin. cent. 3.
God. conſ. 100. num. 9. Schneidvv. de ſucceſſ. ab inteſtat. tit. de
ſucceſſ. Iur. Saxon. int. vir. & uxor. Zobel. part. 3. differ. Iur. civil.
& Saxon. differ. 9. Coler. de proceſſ. execut. p. 1. c. 3. n. 245. 252. &
256. & p. 1. c. 2. num. 234.

Quinta ratio Arreſti iſt / expreſſa legis diſpoſitio, ejuſ-
demque prohibitio. daß D. dieſe / ex diſpoſitione legis
C. gebührende portion, per teſtamentum, nicht habe ver-
12 geben können. Manifeſti enim juris eſt, quod † conjux
præmoriens portionem ex ſtatuto, lege, vel conſuetudi-
ne alteri debitam, in totum, vel pro parte, teſtamento
auferre non poſſit: nimirum, quia ex lege, non judicio,
aut beneficio uxoris, quartam, ſive, portionem illam,
maritus conſequitur; quemadmodum nec vice verſa
uxori auferri à marito poteſt. *Alexand. Iaſ. & Dd. commu-*
niter, in auth. præterea. C. unde vir. & uxor. Roland. à Valle tr. de
ſtatut. de lucro dot. quæſt. 82. num. 2. Gail. 2. obſervat. 86. in fin.
& obſervat. 87. num. 1. in fin. Hartm. Piſtor. part. 1. quæſt. 31.
num. 7. VVeſſenb. in parat. in fin. ff. unde vir. & uxor. & in con-
ſil. 87. num. 9. Socin. conſ. 121. col. 4. in princ. lib. 4. Idque,
13 † in noviſſimis etiam Saxoniæ Conſtitutionibus, ita eſt
deciſum *part. 3. Conſtit. 7. cujus formalia hæc ſunt.*

Es wird von den Rechtsgelehrten in gemein gehalten /
daß der Mann nicht beſugt ſey dem Weibe / den dritten / o-
der vierdten theil / der anders / ſo jhr nach ſeinem abſter-
ben / auß des Mannes gütern gebühret / gar / oder zum
theil zu entwenden / wie dann auch gleicher geſtalt hinwie-
derumb dem Weibe nicht nachgelaſſen wird / dan jenige /
was dem vberlebenden Ehegatten / auß jhren gütern zu-
ſtehet / durch ein Teſtament oder andern letzten willen / zu

vermindern. Derowegen wollen wir / wann ſich ſolche fälle
zutragen / daß hierauff alſo in vnſern Landen zu Recht er-
kandt vnd geſprochen werde. Porrò, non † tantum non 14
auferre, in totum, vel ex parte, prohibetur conjux præ-
moriens, alteri, quæ illi poſt mortem ejus debentur: ſed
nec fideicommiſſo, aut alia quacunque ratione onerare
poteſt: *Dauth. in tr. de ſubſtitut. num. 27. per l. ſi arrogator. ff.*
de adoption. & l. Papinianus. §. ſi quis impubes. ff. de inoffic. te-
ſtament.

Sexta ratio Arreſti iſt: Defectus conſenſus mariti, qui
tali in caſu ad alienationem neceſſario requiritur. Denn
ob wol / in uſu fori alſo vblichen gehalten / vnd nachgeſe-
hen wird: Si maritus † voluntati conjugis teſtantis con- 15
ſentiat, jurique, pro ſe introducto, per conſenſum iſtũ,
renunciet, quod tum prædictæ conſtitutioni, ſive ordi-
nationi juris, de non alienandâ portione, per teſtamen-
tum, marito debitam, non ſit locus: *per notata Daniel. Mol-*
leri ad d. conſtitut. 7 part. 3. num. 1. ubi Zobel. & VVeſſenbec. alle-
gat, & in Scabinatu non ſemel ita reſponſum teſtatur. Kan doch
alhier / & in hoc noſtro caſu, einiger conſens nicht erwie-
ſen / noch dargethan werden / daß C. in ſolch ſeiner Frawen
D. Teſtament jemals conſentiret. Cumque † conſenſus, 16
utpote in animo conſiſtens, ex facto inducatur, factiſq;
declaretur & per conſequens, facti ſit: *l. Paulus. ff. rem rat.*
haber. Menoch. lib. 3. præſumt. 57. n. 11. non præſumitur, niſi
probetur: facta † enim non præſumuntur, niſi proben- 17
tur: *Menoch. lib. 4. præſ. 1. num. 2. præſ. 31. num. 3. præſ. 155.*
num. 3. & lib. 6. præſ. 33. num. 8. præſ. 14. num. 6. præſumt. 45.
per tot.

Vnd / pro ſeptimâ ratione arreſti, den vngeſtandenen
vnerweißlichen Fall zuſetzen: Wann C. ſchon conſenti-
ret hette / were doch dieſer ſein Conſens, vor nichts / auch
per ſe ipſo jure, null vnd nichtig: weil ſolches in fraudẽ
creditorum geſchehen were: quia alienatio in fraudem
creditorum facta, de jure non ſubſiſtit; & revocatoria
creditoribus competit. Sintemal im gantzen Lande evi-
dens, vnd notorium iſt: Daß C. von vielen Jahren hero /
& diu quidem, ante mortem uxoris, nicht ſolvendo ge-
weſen: vnd noch: Es weiſet auch ſolches der / in ſeinem
ſchuldweſen / zwiſchen den gläubigern gegebene Abſchied:
darinnen nach der lenge ſpecificiret wird / wie vnd welcher
geſtalt die Creditores, jhrer erſtigkeit / vnd Ordnung nach /
von ſeinem / ob æs alienum, verkaufften gütern bezahlet
werden ſollen. Vnd weil deren kauffſum̃ ſolche ſpecificir-
te Poſten nicht erreichet: Alß hatt C. ſich erkläret / daß Er
den mangelnden gläubigern / mit ſeinen gegenſchulden zu
folgen / vnd ſie damit zu contentiren erbötig; Alß ſolten er-
melte gläubiger / ſich an denſelben / vnd anderem deſſen ge-
genſchulden / vnd vermögen / ſo viel dieſelben zuerlangen /
ſich zu erholen befugt ſein. Deme / wie auch der verordnung
aller Rechte zuwieder / in fraudem & præjudiciũ credito-
rum, keines weges / auch mit ſeinem deß C. willen / vnd
Conſens, diß was ex diſpoſitione legis, damals in ſei-
nem vermögen albereit geweſen iſt / vnd ſein hat ſollen / per
teſtamentum veralieniret werden konnen per ante de-
ducta. Et, † cum nemo facere poſſit, quo minus leges in 18
ſuo teſtamento habeant locum *l. nemo poteſt 55. ff. de legat. 1.*
Andr. Kohl. exercit. 1. num. 29. Cumque † Pauliana actione 19
proviſũ ſit creditorib. ut res in fraudẽ ipſorũ alienatæ, à
debitore, reſciſſa traditione, intra annum revocẽtur: *l. 1.*
& tot. tit. ff. & C. quæ in fraud. creditor. ubi Dd. paſſim. §. item ſi
quis Inſtit. de action. Vult. 2. Iuriſpr. Roman. 13. n. 11, Gregor. 21.
Syntag. 8. n. 11. in fi. VVeſſen. in parat. n. 3. ff. quæ in fraud. credit.
In fraudem † autem alienatum dicitur, id omne, quo 20
fit, ut deſinat habere creditor, quod habet, vel habere
poteſt, & debet: *l. vel ei. 3. §. 2. ff. quæ in fraud. credit. ubi Iuri-*
conſult. ad hoc inquit, edictum pertinet, qui aliquid facit, ut deſinat
habere, quod habet, cum ſimilibus. Etenim † alienationis ver- 21
bum latè patet: *l. alienationis. 28. & l. alienatũ. 67. ff. de verb.*
Sign. adeò, † ut & ad pignoris nexum ac quemvis alium 22
actum, per quem ad alienationem devenitur, vel domi-

nium, aut jus aliquod transfertur, vel conſtituitur, reſe-
rratur: *l. final. C. de reb. alien. non alien. l. apud Celſum. §. auto-
ra. autem. ff. de dol. mal. except. c. 1. in pr. de prohibit. feudi alien.
per Frider. l. 17. §. 1. C. de SS. Eccleſ. Ardiz. tit. ex quib. cauſ. feud.
amit. rubr. alienatio intelligitur. Coraſ. in l. fin. in fin. ff. de LL.
Bart. & Dd. in l. filiusfamilias 114. §. Divi Severus ff. de Legat. 1.*
Dazu/ pro ultimâ arreſti ratione, auch kombt perita exe-
cutio, ob moram à debitore protractæ ſolutionis: Da-
hero A. vnd B. billich vor allen andern Creditoren vigore
hujus arreſti, zu jhrer zahlung vnd erholung alles im bürg-
ſchafft erlittenen ſchadens/ billich gelangen. Nach deme
A. vnd B. Arreſtanten, in bürgſchafft NN. fl. außgezehlet/
haben ſie bald hernacher hinwiederumb auff Zahlung/ o-
der/ in deren nachbleibung/ auff Execution, gedrungen/
vnd diſſfals jhre Clage/ in judicio ordinario vbergeben.
darauff/ pro ſtylo C. beſchehen worden/ in zehen vnd vier
tagen zuzahlen/ oder/ in mangelung deſſen/ der groſſen
hülffe/ in ſein damals noch vnverkauffte gut N. zugewar-
ten. Hierauff nun hat zwar C. keine erhebliche/ oder be-
ſtendige einrede nicht thun/ auch mit gutem gewiſſen/ der
geſuchten hilff/ nicht widerſtehen können: Weil er gewuſt/
daß Klägere/ in bürgſchafft/ vor jhn zahlen müſſen: auch
gewuſt/ daß er nicht ſolvendo ſey: vnd/ da Klägere mit
jhren hülffen/ durch ſeine einrede auffgehalten würden/
daß ander jhnen zuvorkommen/ vnd ſie das nachſehen ha-
ben/ auch endlich/ jhres/ in trewen vor jhn verſetzten vnd
mit bahrer zahlung/ adelich vnd erbarlich gelöſeten ehren-
pfandes/ ſchaden leiden müſten: deſſen ohngeachtet aber/
vnd/ in weniger betrachtung/ was jhme/ als einem danck-
bahren ſchuldener/ gegen ſeinen Creditoren, ſo geld vor
jhn außgezahlet/ vnd ſchaden erlitten/ zu thun/ vnd wie zu-
erzeigen gebühret/ hat er nicht allein auff empfangenen
Ambtsbefehlich/ durch ein Schreiben bey Arreſtanten, ſich
angeben/ vnd vmb gedult biß auff N. gebetten: ſondern
auch/ vnd/ weil Klägere dieſem ſeinem ſuchen/ gar nicht
ſtadt thun/ oder deferiren können/ eine vermeinte/ mit
lautern ſubterfugijs außgeflickte einrede/ ins Ambt ge-
than/ vnd dadurch die von Klägern A. vnd B. zu rechter
zeit geſuchte hülffe auffgehalten. Sintemal im Ambt/ auff
ein jeder einrede ſie ſey gleich nichtig/ oder richtig die hülf-
fe ſuſpendiret wird: Vnd gleichwol inmittelſt/ andern
Creditoren durch die Finger geſehen/ vnd ſie/ zu würck-
licher erlangung jhrer geſuchten hülff/ vnd execution
kommen laſſen: Welches/ ob es recht gehandelt/ einem
jedern verſtändigen zuermeſſen anheim geſtellet wird.
Ohne diß/ vnd wann C. die Arreſtanten dermaſſen nicht
geſehret/ hette es diſſer action nicht bedörffet.

Iſt derowegen/ vel ex hoc capite juſtum, æquum,
bonum, daß ſie diſſfals jhres ſchadens ſich erholen/ vnd
von dieſen Arreſtirten geldern bezahlet werden mögen:
Weil ſie vor andern vigiliret, vnd durch den arreſt, jhnen
ein jus reale zu dieſen gelden acquiriret: Daſſelbe auch hie-
23 mit juſtificiret vnd beſolget. Per † arreſtum enim jus rea-
le arreſtanti acquiritur, ad heredes tranſitorium tribuit-
que prærogativam priori arreſtanti, præ ſequentibus
creditoribus: *Daniel Moller. ad Conſtit. Aug. p. 1. conſt. 28. nu.
78. 79. Teuber. quæſt. Iur. Civil. & Saxon. 4. per tot. & quæſt.
38. num. 46. Matth. Coler. de Proceſſ. Execut. p. 1. c. 2. nu. 175.
& ſeqq. idem in deciſ. German. 209. num. 7. Moller. lib. 1. Se-
meſtr. c. 26. num. 4. & lib. 3. c. 44. num. 14. & paſſim Dd.* So
haben auch ohne diß/ aus verordnung der rechten die bür-
24 gen/ in jhrer Principaln hab vnd güter/ ein † ſtillſchwei-
gend vnterpfand: atque adeo etiam privilegium, hoc eſt,
prærogativam, ex jure ſingulari: præ alijs creditoribus:
*VVeſſenb. in parat. ff. de privil. Credit. n. 4. in fin. Mich. Beuter.
tract. de jure prælat. lib. 1. cap. 48. per l. ſi mandaſſem. ff. mandat.*
25 Welches † alles darumb den Bürgen alſo geſtattet wird/
dieweil ſie den/ vor welchen ſie verſprochen allerdings/ bey
Ehren vnd Glauben behalten: hinc enim nomen habent,
quaſi quod à debitore promiſſum eſt, fide ſuâ eſſe ju-
beant: *Mynſing. ad rubr. num. 3. Inſtit. de fidejuſſ.* Dahergè-
gen andere gläubiger mehr auff jhren eigenen nutz/ dann
einige gutthat ſehen/ vnd jhr geld auff pfande vnd intereſſe
außleihen: *argum. l. 12. §. ſciendum eſt ibi: non enim negotium
ſuum. ff. qui pot. in pignor. hab.* Derowegen auch gantz billich
vnd Recht/ daß allhier nit allein auff die Zeit/ ad temporis
prioritatem, reſpectu aliorum Creditorum: Sondern
vielmehr auff die ſonderliche Traw des Bürgens/ vnd
den guten Anſchlag/ der durch ſolche bürgſchafft ohne
zweiffel/ den vbrigen Creditoren zuwege gebracht wor-
den/ geſehen/ vnd achtung gehalten werde: *arg. l. 6. ff. qui
potior. in pignor. hab.* Vnd/ ob ſchon der Bürg/ ſich deſſen
gegen dem Principaln nicht außdrücklich verſichert/ ſo
wird doch im rechten illud pro † expreſſo, geachtet quod 26
tacitè ineſt: *Gail. lib. 1. obſerv. 2. num. 2. fac. text. in l. 7. ibi. et-
iamſi nominatim id non convenerit. ff. in quibus cauſ. pign. con-
trah. Bald. in l. cum quid. ff. ſi cert. pet. Dec. in l. expreſſa num. 10.
ubi reliquos ff. de reg. Iur.* neque † expreſſio eorum, quæ ne- 27
ceſſario veniunt ex natura ipſius rei, atque tacitè ſubin-
telliguntur, quidquam magis operatur: *l. 3. ff. de legat. 1. l.
conditiones. ff. de condit. & demonſtr. l. Cornelius. ff. de hered. in-
ſtit. l. non rectè. C. de fidejuſſor. l. hæc verba. ubi poſt alios latiſſimè
Bologn. ff. de legat. 1. l. ſi Titio. §. 1. ff. quand. dies legat. l. ali-
quando. ff. de condit. & demonſtr. Ludovic. Roman. conſil. 56.
num. 3. Loriot. in apic. titul. de Reg. Iur. axiom. 90. Duen.
reg. 285.*

Wieder dieſe in Iure & facto beſtendige fundamenta
deß zu recht kräfftigen arreſts, haben D. legatarij, vnd per
teſtamentum inſtituirte Erben, alß beclagte/ nichts er-
hebliches vorzunehmen/ oder auff die bahne zubringen/ ge-
wuſt. Die formalia arreſti laſſen ſie paſſiren: quod acce-
ptatur: können auch dieſelben mit keinem ſchein Rechtens
gar nicht fechten: Weil ſie allenthalben/ beſage des Ambts
Recognition richtig. Weil auch das in bürgſchafft gelö-
ſete Brieff vnd Siegel/ in originali vorhanden/ vnd dem
Königlichen Ambt vorgezeigt worden/ auch jederzeit wo
noth/ vorgeleget werden kan/ vnd ſoll.

In materialibus, ſind vornemblichen vier Argumenta,
oder vier Exceptiones, die ſie/ pro fundandâ intentione
contrariâ anziehen: vnd damit/ den libellirten arreſt zu-
wiederlegen/ vnd von dieſer Klage ſich gäntzlich loßzuwir-
cken vermeinen: Alß nemblichen/ vors Erſte/ Exceptio
indebiti, & incompetentiæ: daß beklagte/ D. Teſtamen-
tariſche vnd Inſtituirte Erben/ vorgeben. Sie weren Klä-
gern Arreſtanten, A. vnd B. nichts ſchuldig: auch gar nicht
obligiret: Vnd ſolches jhres der Kläger ſelbſt zuſtehen
nach: Weil ſie ſelbſt bekennen/ daß C. jhnen ſchuldig ſey:
vnd ſie vor jhn geld geben vnd außzehlen müſſen. Sagen
demnach die beclagten diſſfals nicht vnbillich: Sibi con-
tra me non competit actio. Omnis enim actio oritur ex
certâ quadam, & de jure ſubſiſtente obligatione: quia
† obligatio eſt mater actionum: ut loquuntur *Dd. in pr.* 28
Inſtit. de obligat. & paſſim. Vnd hat ein jeder obligation jh-
ren vrſprung/ ex conventione, vel delicto: ſonderlichen
aber die obligationes † dandi & faciendi, ex conventio- 29
ne, & contractu, quo alter alteri obligatur, & adſtrin-
gitur, ad præſtandum id quod in contractum eſt dedu-
ctum: *in princ. ubi Dd. Inſtitut. de obligat.* Weil nun be-
clagte jhnen nichts ſchuldig noch verpflichtet ſein: darumb
ſo gebühret jhnen je keines weges Klage/ oder anſpruche
wider ſie/ der obgedachten gelder halben zuerheben: Son-
dern mögen bey jhrer Condiction chirographaria, vel
mandati actione, & quidem perſonali, verbleiben/ vnd
benanten Principal debitorn, gebührender ordentlicher
weiſſe belangen. Ut enim aliud pro alio ita tiet, & qui-
dem multo minus, alius pro alio ſolvere cogitur. Vnd
würde aller vernunfft zuwieder ſein: Wann einer ex fa-
ctorerij graviret, vnd wegen anderer Leute ſchulden/ de-
ren ſich einer niemals theilhafftig gemacht/ zahlen/ oder
diſſfals mit hemmung deß ſeinen moleſtiret werden ſolte.

cum

30 cum ex facto, † & debito alieno nemo gravari: factum-
que ſuum quemque: non autem alterum, vel tertium
obligare debeat & poſſit: *l. factum cuique. ff. de R. Iur. l. 1. ff.*
31 *de alien. jud. mut. cauſ. fact.* &c. † res inter alios acta, tertio
præjudicare non debeat: *tot. tit. C. res int. al. act. l. fi. ff. de re
judic. l. ſicuti §. iiſdem ff de accuſat.*

Auß dieſem allem beclagte verhoffentlich zur gnüge
deduciret, vnd außführlichen gemacht/ daß ihnen diß-
fals billich wieder die Arreſtanten zuſtatten komme / Ex-
ceptio intentionis: Tibi contra me non competit actio,
nec arreſtatio: quia tibi nihil debeo: & quia meeum non
contraxiſti: nec tibi ullo vel jure, vel facto, ulláve reali
vel perſonali actione nos obligatos feciſti: auch derowe-
gen Kläger à limine judicij zu repelliren, vnd ihnen ein
32 ſtillſchweigen auffzuerlegen ſey: Ecquis † enim eſt, qui
dubitet, Exceptionem, ubi non competit actio, litis in-
greſſum impedire ſeu litis finitæ eſſe: *Br. in l. ſi pupilli. §.
videamus. num. 7. ff. negot. geſt. Pract. Pap. in form. reſp. rei
conveat. in verb. præſcriptionum. num. 1. & in verb. quoad imped.
lit. ingreſſ. num. 3. Ioh. Baptiſt. Aſin. in ſua praxi. §. 13. cap. 9.
num. 24. Turz. com. opin. 15. Nicol. Bellon conſ. 25. num. 1.
Dec. conſil. 302. num. 4. Blanc. in tract. de except. imped. lit. in-
greſſ. qui habetur ſub quæſt. 4. in tract. de compromiſſ. cap. 4.*
33 *num. 1.* cum † nemo nulla actione in judicio agere, vel
experiri poſſit: *d. l. ſi pupilli. §. videamus. ff. de negot. geſt.
l. ſi quid poſſeſſor. §. ſicut ff de petit. hered. l. quoties. §. i-
tem. ff. admin. tut. Bartol. Alexand. Iaſ. & Dd. in l. ſi Titius. ff.
de verb. oblig. Iaſ. in l. ubi. num. 10. C. de tranſact. Contrad. in
l. diſſamari num. 153. C. de ingen. manumiſſ. cap. 4. Thoming.*
34 *deciſ. 29. num. 27. Gravet. conſ. 191. num. 1.* Sed † parte
etiam de tali actionis defectu, non excipiente, per judi-
cem, in quacunque judicij parte, à limine judicij repel-
li, reectique & poſſit & debeat *gl. in l. ubi pactum, ibi Iaſ.
num. 11. C. de tranſact. Br. in l. ſi unus. §. pactus ne peteret. num.
20. ff. de pact. Franc. Curt. in l. ex conventione. num. 7. C. eod.
Gomez. var. reſolut. lib. 2. c. 11. num. 24. & 25. Aſin. in ſua
praxi. §. 13. cap. 2. num. 6. Maſcard. vol. 2. de probat. concluſ.
3108. num. 5. in fin. Andr. Geil. lib. 2. obſervat. 17. num. 3.* Ad-
35 eò, † ut, ſi judex non repellat agentem ſine actione te-
neatur parti ad intereſſe: *Chaſſan. conſil. 68. num. 26. Dec.
conſil. 302. col. 1. Curt. Iun. conſil. 163. col. 1. Nicol. Bellon. conſ.
25. col. 1.*

Ob nun wol Klägere nunmehr realiter agiren, vnd
ihre Klage/ oder actionem ad rem, nemblichen zu deren
beklagten Mutter/ alß C. Haußfrawen verlaſſenſchafft/
anſtellen wolten/ auch villeicht ihnen einbilden möchten/
dieſelbe per viam Arreſti Iure Saxonico introducti zuer-
langen: So würde ihnen doch/ vors ander billich objici-
ret, Exceptio tranſactionis, ſive ceſſionis in ſolutum,
& ſententiæ, ſive in rem judicatam tranſlatiam de-
creti: Nemblichen/ weil zwiſchen C. vnd ſeinen Credito-
ten ein vertrag vnd Abſchied erſ. lget/ wie dieſelben be-
zahlet werden ſolten; Welchen auch die Creditores zu-
halten ſchuldig: vnd/ in ander weg/ durch Arreſt, oder
ander mittel rechtens ſich zuerholen/ nicht befugt weren:
ſintemal ein billiche bellbte/ vnd angenohmene verabſchie-
dung/ vnd tranſaction, inconvulſa verbleiben ſoll: cum
36 † exceptio tranſactionis æquipolleat rei judicatæ, cui
contravenire minimè licet: *l. non minorem. 20. l. fratru.
10. l. cauſas. 16. l. ſive apud ee C. de tranſacti. l. poſt rem. 16. ff.*
37 *de re judic.* adeò, † ut litis ingreſſum impediat, & acto-
rem à limine judicij repellat, unde litis finitæ dicitur:
*l. fratru. tit. l. cauſas. C. de tranſact. cap. 1. de lit. cont. in 6.
Cacheran. deciſ. Pedemont. 91. num. 7. Geil. lib. 1. de pac. publ.
obſervat. 11. & 12. Ioh. Bapt. Aſin. in prax. jur. civil. §. 13.*
38 *cap. 9. num. 1.* idem † de exceptione rei judicatæ, quæ
eandem vim habet, cum tranſactione, tradit, *Bar-
tol. in l. 1. & l. 2. ff. de jurejur. Bald. in addit. ad Specul. ſub
tit. de Except. verſic. quæ dicantur. Mynſing. reſponſ. 66. nu. 2.*

Vors dritt: exceptio teſtamenti. In deme beclag-
te, D. Teſtament produciren, vnd dahero inferiren; Es
könne vnd dörffe zu dieſſer Erbſchafft niemandes mit
mehrem vnd beſſeren ergründeten rechten ſich ziehen/ noch
derſelben anmaſſen: Dann eben ſie die beclagten: quia he-
redes instituti, vnd weil D. ſie zu Erben eingeſetzet: Beſa-
ge vnd vermöge obgemelte/ nach erfoderung beſchriebener/
vnd vblicher recht beſtendiger weiſe auffgerichten vnwie-
derſprechlichen Teſtaments/ vnd letzten willens: darauß
auch zuſehen daß C niemals D. Erbe worden / noch auch
hinfüro werden ſolle. Darumb haben die beclagten vor
ſich eine richtige/ clare vnd vnwiedertreibliche Exceptio-
nem teſtamenti, dadurch ſie daß vnbeſügte geſchehene
anſinnen der Arreſtanten, ipſo jure, in continenti elidi-
ten, vnd ablehnen können. Si † enim datur actio ex te- 39
ſtamento, multo magis exceptio: *arg. l. 1. §. is autem verſ.
cui damn. ff. de ſuperfic. c. qui ad agendum. de reg. Iur. in 6.* &c,
† qui certus eſt voluntatis defuncti, non indiget alio te- 40
ſtimonio: &c, ſi poſſidet ex voluntate illâ, ſine omni of-
fendiculo, juſte videtur poſſidere, cum jus divinum ta-
lem voluntatem coram duobus, vel tribus teſtibus ex-
plicitam requirat. *Mantic. de conjectur. ult. volunt. lib. 2. tit. 14.
num. 16. qua magis communis & verior eſt Dd. ſententia: quæ-
que divina ſanctione ſuffulta, in via ſalutis tutior videtur eſſe: &,
quod fortius eſt.* in † foro etiam Cæſaris duos teſtes ſuffice- 41
re, concludit, *Ant. de Butr. in c. cum eſſes. num. 5. ext. de teſtam.
& ita Ferrariæ fuiſſe reſponſum refert Alex. conſil. 105. num. 16.
vol. 4.*

Vors vierdte/ Exceptio arreſti ſoluti: In deme beclag-
te vorgebē, es were der Arreſt albereit durch die von König-
lichem Oberambt/ an N. abgangene befehliche / vnd
durch außzehlung der gelder/ in effectu, relaxiret, caſſiret,
vnd zugleich auffgehaben/ vnd abgeſchafft. Arreſtū † e- 42
nim autoritate & decreto judicis reſolui & finiri indu-
bitatum eſt: *l. unic. C. de prohibit. ſequeſtr. l. ſi fidejuſſor. § fin. ff.
qui ſatisdar. cog. Petr. Peck de jur. ſiſt. cap. 46.* Et, † ſublatâ 43
pecunia, ſive re, tanquam cauſa & ſubjecto arreſti: ipſū
adjunctum, ſive arreſti vinculum relaxatūr: *§. 1. Inſtit.
quib. mod. toll. obligat. c. cum ceſſante. de appellat. l. verum eſt. in
fin. ff. pro ſoc.*

Wieder die obangezogene rechte/ vnd Vrſachen, ſo ar-
reſtanten zu anlegung dieſes kummers bewogen/ ſagen
die beclagten/ daß dieſelben Theoricę, vnd propoſitiones,
gar in wen andern terminis zuverſtehen/ vnd ſonderlichē:
an, † ſub generali hypotheca bonorum, etiā futura, & 44
nondum acquiſita, & de quibus nulla facta fuit mentio,
item nomina debitorum, jura & actiones intelligendæ
ſint: quęque, aut ex ſucceſſione, donatione, aliove titulo
lucrari poſſet debitor, &c, quaſi nominatim eſſent obli-
gata, generali obligatione comprehēdantur; de quo vi-
de *Coler. in deciſ. German. 59 n. 4. & ſeqq. Hotom. in obſervat. li.
3. obſ. 3. Theſaur. deciſ. 201. Pinel. ad rubr. C de bon. matern part.
1. n. 29. Andr. Kobl. exercit. 10. n. 32.* Ingleichē/ was de alie-
natione, in fraudē Creditorū, verordnet / vnd wann die-
ſelbe action ſtadt habe / welche diß fals Pauliana genant:
So wol auch/ quid ſibi acquirat creditor in bonis debi-
toris, ob petitam quidem, ſed nōdum impetratam exe-
cutionem judicialem, welches alles vnd jedes auff alle
fälle/ allein C. als den debitoro Principaln angehet: vnd
die beclagten keines weges nicht irret/ noch betreffen thut:
cum † ſint actiones perſonales, neque in rem dentur: 45
*text. in l. 1. §. hac adeo. ff. ſi quid in fraud. patron. & in l. is qui à debi-
tore. ff. quæ in fraud. credit. vide Dan. Moller. lib. 5. Semeſt. differ. 1.*

Belangendt die verordnung der Rechte: quod neu-
ter conjugum præmoriens portionē ſuperſtiti, aut pacto
aut ſtatuto debitam, nec ullo teſtamento, aliave ultimâ
voluntate auferre poſſit, aut debeat: iſt dieſelbe anhero
nicht dinſtlich / noch Klägern etwas fürtreglichen ſein
kan: Alldieweil ſich dieſer rechtverſehung/ vnd dispo-
ſition ſonſten Niemandes/ dann C. zugebrauchen hat/
vnd wieder ſeines Weibes D. Teſtament excipiren
möchte. So iſt auch in gegenwertigen Fall/ ſcopus & cō-
troverſia cauſæ allein/ vnd dann die quæſtio Iuris, dieſe:

An is, qui nō acquirit vel repudiat hereditatem, aliàs ab
inteſtato ſibi debitam, aliquid alienaſſe, vel in fraudem
creditorum amoviſſe dicatur: &, an quoque, tali caſu,
creditoribus aliqua actio cōpetat, & contra quē? Vnd
weil diſſfals alle Rechte / vnd derſelbē Lehrer / vnd interpre-
tes gar clar / deutlich / vnd einhellig dieſer meinung ſindt /
vnd reſpondiren, quod nō. vnd ſchlieſſen gentzlich; quod
46 † creditores minimè defraudētur à debitore, cum quid
ab illo non acquiritur: *text. in l. non videtur. l. non alienat. l. nō
fraudantur. ff. de reg. iur.* Vnd dann ferner / vnd ſtercker dieſ-
ſes alles zubeweiſen gibet *l. alienationis verbum. §. qui occaſio-
ne. ff. de verb. Signif.* Darin außgedruckten worten decidi-
ret iſt: qui occaſione acquirendi non utitur, non intelli-
gitur alienare: veluti, qui hereditatem amittit: hereditas
47 † enim non niſi adeundo acquiritur: *l. à Titio. ff. de furt.*
48 neque † dici poteſt hereditas noſtra, ante aditionem:
neque ſpes illa ſuccedendi, in bonis noſtris eſſe: *l. pretia
rerum. ff. ad L. Falcid. Bald. in auth. ſi qua mulier C. de SS. Eccl.*
49 *Decius, conſ. 269. num. 8. conſ. 390. n. 11.* Sic, † qui jus here-
ditatis repudiat, aut negligit, eandem hereditatem a-
lienaſſe, non cenſebitur: *l. item ſi. verb. neque ff. de alien. jud.
mut. cauſ.* Alß muß auch demnach nottwendig / vnd vn-
wiederleglich folgen: Es gebühre den Arreſtanten gar
keine action oder klage: Actio enim nulla competit,
niſi debeatur aliquid: *princ. Inſtit. de Action.* Hic verò ni-
hil debetur: quandoquidem id, quod in ſpe adhuc de-
50 beatur, teſtamento dudum ablatum eſt: at jus, † quod
duntaxat in ſpe eſt quæſitum, vel etiamnum quærendū,
pœnitendo, repudiando, & alienando, auferri alijs poſ-
ſe, priusquam iſtud plenè & perfectè acquiratur, dubiū
non eſt: *l. 3. ibi Bart. poſt gl. ff. de ſervis export. l. 1. ibi Bald. C. ſi
mancip. ita fuer. Ioh. de Imol. in l. filiusfamil. §. cum pater. in pr.
& in l. ſi domus. §. fin. ff. de legat. 1 Hartm. Piſtor. lib. 2. quaſt.*
51 *4. n. 32.* Et, † facilius tollitur, aut reſtringitur jus quæren-
dum, quam actu quæſitum: *l. non fraudantur ff. de regul. Iur.
Felin. in c. quæ in Eccleſiarum. n. 50. de Conſtitut. Gail. lib. 2. obſer-
vat. 142. n. 15.*

Ferner iſt auch diß in achtzunehmen / quod Rei, cum
debitore creditorum arreſtantium nunquam contraxe-
rint: multo minus cauſam aut modum defraudandi illos
dederint: Neq; etiā ullius conſilij fraudulenti participes
52 ſeſe fecerint: nemo † autem, niſi autor ipſe, ex fraudulē-
to conſilio tenetur: *c. ſuper literis. in pr. de reſcript. c. quam
gravi de crim. falſi. c. cum qui. de præbend. in 6. l. non debet. ff. de
reg. Iur. l. ſed etſi ex dolo. §. item ſi quid ex dolo. ff. de dol. l. ex duob.
in fin. ff. de negot. geſt. l. 3. in fine pr. ff. de tranſact. Gravet. conſ. 371.*
53 *num. 4.* Accedit ad hæc, quod actio † revocatoria, ex e-
dicto de his, quæ in fraudem creditorum geſta ſunt, nō
detur, niſi quatenus fraus reapte commiſſa eſt: *Raph. Co-
menſ. in l. ſi debitor. nu. 1. per illum text. ff. quæ in fraud. credit. fact.
ſunt ut in int. reſtit.* Iam verò de fraude aliqua in præſenti
caſu, nihil plane apparet: immò nullibi aliqua fraus, do-
54 lus, vel culpa in ſpecie allegari poteſt: & quamvis † al-
legari poſſet, nec hoc tamen ſufficeret, niſi & doceretur:
*Tiber. Decian. reſp. 29 nu 14. & 34. vol. 1. Gravet. conſ. 8 num.
20. conſ. 151. num. 11. per l. ſi creditor. C. de pignor. act. Sard. conſ.
39. num. 9. & conſ. 60. n. 28 Franc. Viv. deciſ. 279. num. 1. lib. 2.
Maſcard. tr. de Probat. vol. 1. concluſ. 467. & concluſ. 531. per l.*
55 *exceptione. ubi gloſ. & Bartol. num. 7. ff. de fidejuſſor.* Neq; † et-
iam ſatis eſt, culpam, vel fraudem quandam in genere
doceri: ſed neceſſe eſt, ut, in ſpecie iſta, de qua eſt quæ-
ſtio, ſpecificè, ſeu limitate, clare: & luculenter doceatur:
*Hieron. Marilian. deciſ. 84. num. 2. per l. prætor. ff. de injur. Caſ.
de Graſſ. in Rot. Rom. deciſ. 140. n. 2. Maſcard. d. concluſ. 467.
n. 2. 24. & 25. Sard. conſ. 12. n. 19. & conſ. 39. n. 12. Decian. reſp.
7. n. 23. vol. 4. Gravet. conſ. 961. num. 11. verſ. ſed & certam.* Et,
56 † quidem talis, quod illa fuerit cauſa finalis facti, de quo
quæritur, ſive agendo, ſive excipiēdo objiciatur: *Decian.
d. reſponſ. 7. n. 23. vol. 4. per notata in l. prætor. att. in pr. ff. de injur.
& in c. ut circa de Elect. in 6. Alexand. in l. ſi ut certo. §. num. viden-
dum. in ſi. ff. commod. Caſtr. in l. ſi. §. ſi ea conditione. ff. ad l. Rhod.
de jact.* Vber diß / iſt an jhm ſelbſt offenbar / vnd vnleug-
bar / daß die beklagten diß fals / juſto titulo, nec non bonâ
fide der D. verleſſene Erbſchafft / innehaben vnd beſitzen:
qui † autem tali honeſto titulo poſſidet, nullo modo 57
conveniri poteſt. *per l. ſi debitor, l. ſeq. ff. quæ in fraud. credit. ge-
ſta ſunt.* neq; † etiam hereditatis petitio datur, contra ti- 58
tulo poſſidentem: *l. regulariter. l. nec ullam. ff. de petit. her. l.
hereditatis. C. eod. latiſſimè Covar. pract. quæſt. cap. 12. Natta conſ.
16. n. 11. Socin. Iun. conſ. 75. n. 6. & 11.* cum † retentio poſſeſ- 59
ſionis favorabilior ſit, quam ejus acquiſitio: *l. 1. §. uanté.
ff. uti poſſid. l. invitus. §. cui damus. ff. de Reg. Iur. Ruin. conſ. 18.
n. 20. lib. 1. Pariſ. conſ. 23 n. 90. lib. 1. Cephal. conſ. 402. nu. 21.
lib. 3.* Vnd dann auch reſpectu C. als deß debitoren, den
Arreſtanten diß fals auch keine klage / oder recht gebühret:
alienatio † enim duntaxat doloſa, & non neglectus rei 60
requiritur, ad hanc actionem inſtituendam: *l. debitorem.
l. quod autem. in princ. ff. quæ in fraud. creditor. ubi Vlpianus iure-
conſult. ita loquitur:* Pertinet † hoc edictum, ad diminuen- 61
tes patrimonium ſuum: non ad eos, qui id agunt, ne lo-
cupletentur. *Et in eadem l. §. ſeqq. expreſſè habetur.* Proinde,
qui repudiavit hereditatem, vel legitimam; vel teſtamē-
tariam, non eſt in ea cauſa, ut huic edicto locum faciat:
noluit enim acquirere: non ſuum proprium patrimo-
nium diminuit. Nam in diminutione qualitas, rei iam
exiſtentis, non futuræ ſpectatur: differuntq; † hæc duo, 62
diminuere jam quæſitum: & non acquirere, quod ac-
quirere poſſis: ut tradunt *Dd. & interpretes communiter Dd. ll.
iit. citato.*

Wird demnach von beklagten / als D. Legatarien, vnd
per teſtamentum inſtituirten Erben / in gegenwertigem
caſu, vnd dabey angezogenen gnugſamen fundamen-
ten, gentzlichen dafür gehalten / es ſey angezogenes Teſta-
ment ſeiner formalien vnd materialiē halbē kräfftig: vnd
werde auch demnach billich darüber gehaltē: So wol daß
nach gelegenheit diß fals obangeregte C. Creditores,
vnd arreſtanten, an D. mehr berürten außſtendigen / vnd
den Erben allein verlaſſenen ſchulden / nicht das wenigſte
berechtiget / oder dieſelben zufodern / vnd einzumahnen:
vielweniger den legatarien einigen einhalt / oder hinde-
rung daran zuthun / befuget. Signatum. Anno 1602.

N. N.

Keyſerl. † Appellation Vrthel. 63

Wir Rudolff rc. wofern rc. So were daß / in der Fra-
ge gemelte Teſtament zu recht kräfftig / vnd der Conſu-
lenten Vatters Creditoren, den ſelben zur weder / Ein-
halt / vnd hinderung zuthun nicht befugt. von Rechts we-
gen. Prag den 7. Iunij. Anno 1602.

CONSILIVM LXII.

*An Legatum, ſub hac conditione relictum: SI NV-
PSERIT: ſtatim impleatur, nuptiis ſecutis: vel
tum demum, ſi quoque liberi ex illo ma-
trimonio ſuperſint.*

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Legatum, conditione eveniente, debetur legatario, & ad here-
des eius tranſmittitur.
3 Legata, ſub conditione relicta, & quælibet aliæ voluntates ſu-
premæ, morientibus ante conditionem legatariis, vel here-
dibus ſtatim deficiunt, & extinguuntur.
4 Conditio antequam impleatur nihil ponit in eſſe.
5 Teſtator præſumitur magis favisse propinquis ſuis, & illdem
bona ſua addixiſſe, quam extraneis, cum & illi præ his dili-
gantur.

6 Qui-

6 Quilibet ſuam magis, quam alienam familiam diligere videtur.
7 Teſtator id etiam voluiſſe & diſpoſuiſſe dicitur, quod, ſi interrogatus fuiſſet, reſpondiſſet.
8 In conditionibus primum locum obtinet voluntas defuncti: eaque regit conditiones.
9 In conditionibus teſtamentorum, voluntas potius, quam verba conſiderari oportet.
10 Voluntas etiam conjecturata, & præſumta ex mente teſtatoris, tanquam expreſſa amplecti debet.
11 Voluntas teſtatoris adeò attenditur, ut propter eam, & ex eâ, à proprietate vocabulorum recedamus.
12 Verba non ſunt tanti facienda, ut, propter ea, mente relictâ, ſermonem ſequamur, ſed potius ſermonis proprietate relictâ, mentem inſequamur.
13 Verba in pleniori & potentiori ſignificatione accipienda.
14 Sententia Appellat. Cæſar.

1 Es † hat A. Welcher ohne Leibs Erben verſtorben/ wegen ſeines Vermögens eine gewiſſe richtung gemacht/ vnd wie es damit nach ſeinē Tode/ ſolte gehalten werden/ geordnet/ vnd vnter andern Legatarien ſeiner Schweſter fünff Tochtern allē zugleich Fünffzehen hundert Thal. vnd alſo jeglicher dreyhundert Thal. vermacht vnd zugewendet: Doch dieſes deutlichen beſcheides/ wo eine/ vnter denſelben Todes halben/ Ehe ſie ſich verendern würde/ abginge/ daß derſelben Antheil/ an die andern/ ſo beim Leben/ bleiben/ fallen vnd kommen ſolte.

Nun hat ſichs begeben/ daß obgemelte fünff Schweſtern/ alle geheyratet, vnter denſelben aber die eine/ welche B. zur ehe genommen/ ſich mit gedachten ihrem Ehemanne/ niemals vererbet/ auch vor demſelben/ ohne Erben/ mit Tode abgegangen. Dannenhero ihre Stieffsöhne/ welche der Mann/ der wenig wochen ihr gefolget/ hinter ſich verlaſſen/ weil vermöge der Sachſenrecht/ der Mann/ des Weibes fahrniß/ auſſerhalb der ſtück/ ſo zur gerade gehörig/ erbet/ daß vnter dem andern bahrē gelde/ auch oberürte dreyhundert/ welche ſie von A. (jedoch aber/ nomine fideicōmiſſi reciprocè) bekōmen hat/ mit begriffen/ vnd an ihren Vatter/ ſo ſein anderes Eheweib vberlebet/ verfallen weren/ vermeinen: Darumb/ vnd dieſer Vrſach halben/ dieweil die hierzugeſetzte Conditio der verenderung/ darauff die fideicommiſſaria ſubſtitutio beruhet/ durch die verheyratung/ der verſtorbenē Frawen/ erfüllet: vnd derwegen das Legatū der dreyhundert Thal. tranſmiſſibile, vnd alſo neben dem andern bahren gelde/ auff den vberlebenden Ehemann/ verfellet worden. Nam

2 † eveniente conditione, legatum fideicommiſſario, & legatario debetur, & ad heredes ejus tranſmittitur: *l. 4. l. 5 l. ſi dies. 7. ff quand. dies legat. vel. fideicom. l. cedere diem. de verb. Signif. l. nunc. §. ſignificant. C. de cadu. toll. l. ſi ſolus. de acqu. hered. l. non dubium eſt. de jur. deliber. l. potior. §. 1. ff. qui pot. in pign. habeant.*

Hieremit gegen leſſet ſichs/ auß betrachtung des Contextus deß Teſtaments vnd dem propoſito, oder vorhaben des teſtatoris dafür anſehen, ob ſchon die verſtorbene/ Fraw/ ihren Jungfrawſtandt verendert/ vnd zur Ehe geſchritten ſey/ weil ſie aber in ſolchem ihrem Eheſtand/ mit ihrem Ehemanne ſeeligen/ keine Erben/ mit einander gezeuget/ noch hinter ſich verlaſſen haben/ daß angeregte verheyratung nicht könne vor die verenderung/ welche der Teſtator gemeinet/ geachtet werden: vnd alſo/ das legatū, oder fideicommiſſum particulare, pendente adhuc conditione, nec dū efficaciter, & jure eā reſoluta, nicht trāſitorium ſey/ ad maritum, pecuniæ uxoris defunctæ, de Saxonico jure zu reden: Sondern jure fideicommiſſariæ ſubſtitutionis reciprocæ den andern vberlebenden Schweſtern anheim gefallen. Dann/ ex diſpoſitione, & tenore ejuſdem, erſcheinet clar/ daß der teſtator ſeyn gantzes vermögen/ ſeinen Freunden zuwenden wollen/ vnd darauff geſehen/ daß es möge bey ſeinen Freunden bleiben/ vnd nicht an frembde kommen; welches denn auch der finis iſt dieſer Subſtitutioo, vnd hat ein ſolch fideicommiſſum reciprocum, nicht allein inter fœminas, vnd ſeiner Schweſter Töchtern/ ſondern auch vnter derſelben Söhnen/ inter maſculos induciret, damit ja nichts extra familiam, & propinquitatem, verwendet würde/ wie ex oculari inſpectione angeregter Ordnung/ mit mehrem zu ſihen.

Nun werde aber dieſſes cōtra mentem teſtatoris ſeyn/ wann ſolch legatum dem Manne verbleiben/ oder numehr deſſelben Erben zukommen vnd nicht reciprocè, ſibi invicem ſubſtitutis ſororibus ſuperſtitibus werden ſolte. Derwegen/ ex veriſimili, & conjecturatâ mente teſtatoris zuſchlieſſen, quod iſtud legatum non fuerit purum, nec evenisse conditionem adjectam: Sondern/ daß vi ſubſtitutionis reciprocè inſertæ, daſſelbe den Schweſtern gebühre vnd verbleiben ſolle. Legata † enim 3
ſub conditione relicta, ut & quælibet aliæ ſupremæ voluntates, morientibus ante conditionem legatarijs, vel heredibus, ſtatim deficiunt, & extinguuntur, *l. ultim. de condict. inſtit. l. à teſtatore. verb. heredem conditioni. de condit. & demonſtr. l. ſi poſt diem. l. ſi dies. 21. quando dies legat. cedat. l. un. §. ſin autem. C de cadu. tollend.* Hinc eſt, † quod vulgo dicitur, 4
conditionem antequam impleatur, nihil in eſſe ponere: *Alexand. conſ. 24. num. 7. vol. 3. per l. ſi quis ſub conditione. ff. ſi quis omiſ. cauſ. teſtam. l. filiusfam. §. cum quis. ff. de legat. 1.*

Zu welchem/ vors ander kombt/ generalis † illa præſum- 5
tio voluntatis teſtatoris, quâ creditur, magis faviſſe propinquis ſuis, & iiſdem bona ſua addixiſſe, quam extraneis: cum illi præ his diligantur, *l. cum Publius. §. fin. de cond. & demonſtr. l. ſi viva matre § nam licet. C. de bon. quæ liber. Tiber. Decian. reſponſ. 1. n. 362. vol. 1.* Et, † quilibet ſuam magis, quā 6
alienam familiam diligere videtur: per ea, quæ ſcribunt *Bartol. in l. ſi cognatis in fin. ff. de reb. dub. Socin. conſ. 249. col. 8. in fin. verſ. prima difficultas. vol. 1. Decian reſponſ. 26. n. 76. vol. 2. Curt. Sen. conſ. 40 num. 14. Pariſ. conſ. 83. vol. 2.*

Wie dann vors dritte kein zweiffel/ wann der teſtator, de hoc caſu gefraget worden were/ in allwege geſagt hette daß dieſes ſeine Meinung were/ vnd daß er gar nicht die bloſſe verheyratung dißfals/ vor eine verenderung hielte/ wann die verheyratete Freündin/ nicht auch Kinder hinter ſich verlieſſe. Iam † vero, id etiam, teſtator voluiſſe & 7
diſpoſuiſſe dicitur, quod, ſi interrogatus fuiſſet, reſpondiſſet: *Pariſ conſ. 41. n. 51. conſ. 73. num. 36. vol. 2. Gravet. conſ. 774. n. 18. Decian. reſponſ. 1. n. 12. vol. 2 & reſponſ. 47. n. 6. & reſponſ. 55 n. 14. vol. 3.* Vnd ob ſchon/ daß wörtlein verendern/ deutlich im Teſtament ausgedruckt/ vnd daher möchte inferiret werden/ daß man ſich des buchſtabens halten/ vnd keine andere meinung als die wort mitbringen/ dem teſtatori zuſchreiben könne. Iſt doch hierauff nichts zufuſſen: ſintemal claren vnd offenbahrn rechtens: quod, † in con- 8
ditionibus primum locum, voluntas defuncti obtineat, eaque regat conditiones: *l. penult. ibi: ſola voluntas ſervatur. l. in fideicommiſſis ff de legat. 1. l. fideicommiſſa §. item quis. ff. de legat. 3 l. heredes mei § cum ita ff. ad Trebell. l. in conditionibus. ff. de condit. & demonſtr.* Cum, † in conditionibus teſtamen- 9
torum, voluntas potius, quam verba conſiderare oporteat: *l. pater Severinam. ff. de condit. & demonſtr.* nec † refert, 10
utrum verbis expreſſa, an verò ex præſumta teſtatoris mente conjecturata ſit voluntas, quia & hæc, cum veriſimilis ſit, tanquam expreſſā, amplexanda eſt: *l. Titius. §. Lucius. ff. de liber & poſthum. l. ultim. C. eod. gl. in l. tale pactum. §. ſi ubi Bald. & alij Dd. ff de pact.* Et † adeò attenditur, ut 11
propter eam, & ex ea, à proprietate vocabulorum recedamus *l. non aliter de legat. 3. l. Publius. §. 1. ff. de condit. & demonſtrat. Laſ. in l. 1 n. 4. verſ. & ultra. C. de ſucceſ. edict.* neq, † e- 12
nim, tanti facienda ſunt verba, ut, mēte relictâ, ſermonē ſequamur: ſed potius ſermonis proprietate relictâ mentē inſequamur: *l. 3. C. de liber. præter. l. heredes mei § cum ita ad Trebell. Tiber. Decian. reſponſ. 34. n. 23. vol. 3.* quo denique accedit vulgaris juris regula: verba † in pleniori & potētiori 13
ſignificatione accipienda eſſe: *l. pen. §. penult. ff. ne quis eū l. quoties qui ſatiſd. cogunt. l. aliud eſt capere. ff. de verb. Signif. l. legatum. ff. de legat. 3. l. 1. § 1. ff. ſi ager vectigal. Roland. à Val. conſ.*

37. nu. 7. vol. 3. *Zaſ. conſ.* 12 *num.* 47 *lib.* 1. Nun iſt aber plenius, & potentius ſignificatum deß wörtleins verenderung/ quando accipitur pro vererbung: Derwegen cum tali effectu hic capi non poſſit, kan auch reſolutio conditionis, oder tranſmiſſio legati nicht vorgegeben werden.

Wird demnach auff rechtliche erkentnuß geſtellet: Ob durch erfolgte verheuratung/ die objecta conditio der verenderung erfüllet/ vnd alſo die verordneten dreyhundert Thal. tanquam legatum purum, mit dem andern bahren gelde/ dem vberlebenden Ehemanne anheim gefallen: oder/ ob daß fideicommiſſum particulare vngeachtet der verehelichung noch durire, vnd/ vermöge der obangezogenen ſubſtitution; der verſtorbenen vberlebenden Schweſtern gebühre: oder / waß ſonſt nach beſchaffenheit/ vnd vmbſtendigkeit dieſes falles hierinnen recht ſein möge. Signatum Anno 1602.

N. N.

14 Vrthel. †

Rudolff ꝛc. wo fern ꝛc. So were die Conditio, davon daß/ in der Frage angezogene Teſtament / meldung thut/ durch des Conſulenten Weibes Schweſtern verheuratung erfüllet/ vnd die jhr legirte dreyhundert Thal. auff jhren vberlebenden Ehemann/ nach Sachſenrecht verfellet/ von Rechts wegen. 25. Iunij An. 602.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LXIII.

Quæſtio.

Vnde res pro feudali, vel allodiali exiſtimetur: & quantum filiabus pro dote, ſive legitima, ex feudis debeatur.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Dos, quæ patri viſa fuit competens, alteri non videtur incompetens: cum lex confidat de amore & iudicio patris erga filiam.
3 Filia ſemel dotata, nihil amplius petere poteſt.
4 Omne prædium origine ſua cenſetur eſſe liberum, à qualibet ſervitute, & onere quæ regula communis eſt
5 Regulam pro ſe habens, intentionem fundatam habere dicitur. adeo; ut onere probandi ſublevetur.
6 Contrarium libertati allegans, ad probationem tenetur.
7 Allodialia bona præſumuntur bona nobilium, Baronum, Comitum, etiãſi habeant dominia & poſſeſſiones ſub Principe.
8 Bona præſumuntur allodialia, etiam de iure Saxonico, donec feudalia probentur.
9 Allodialis, ſive libera res omnino præſumitur, quando in ipſa conceſſione nulla eſt facta mentio, ſive reſervatio homagij, aut fidelitatis.
10 In dubio præſumitur, quempiam rem poſſidere pro ſuo, ut dominus, non vt vaſallus.
11 Verbum *Lehen* generale eſt, & ex conſuetudine, tam de hereditariis, quam feudalibus bonis dicitur
12 Relatorum uniformis & eadem eſt natura, ratio & conditio.
13 Contractus non debet claudicare.
14 Ex inveſtiturâ, & recognitione feudi, rem eſſe feudalem colligitur
15 Feudum ſine inveſtiturâ non conſtituitur.
16 Non ſufficit per recognitionẽ. factum eſſe feudale: niſi probetur, id recognitum eſſe expreſſe in feudum.
17 Solennia teſtamentorum, etiam in teſtamento inter liberos, adeò ſunt neceſſaria, ut eorum defectus illud vitiet.
18 Solennitatibus requiſitis omiſſis, defectus voluntatis & probationis cauſſa, unde tale teſtamentum ſimulationis & fraudis arguitur.
19 Pactum cum filiâ initum, ut ipſi nullus ſit regreſſus ad bona paterna non valet.
20 Dotes filiarum, tanquam pure & modales debentur. & tranſmittuntur ad heredes earum, ab inteſtato ſuccedentes.
21 Cauſa impulſiva ceſſare poteſt, ſalvo manente effectu.
22 Cauſa impulſiva non moderatur effectum.
23 Legati cuiuſque cauſſa. regulariter & in dubio potius præſumitur impulſiva, non finalis.
24 Secus eſt in dotibus, quæ debentur ex feudis.
25 Sententia, ex Conſilio Prudentum Appellat. Cæſar. Prag

Der Fall verhelt ſich folgender geſtalt.

Es † hat A. auff B. neben ſeiner Witib. vnd dreyẽ 1
vnmündigen Kindern/ einen Sohn / vnd zweyen Töchtern/ angeregtes gut B. im Fürſtenthumb C. gelegen hinter ſich verlaſſen: Welchem nicht viel wochen nach ſeinem tödtlichen abgang/ ſeine verbliebene Witib gefolget/ auch hernachmals nicht lange / die eine Tochter von dieſer Welt hernach abgeſchieden / vnd alſo nur der Sohn/ vnd die andere Tochter D. itziges Eheweib im Leben verblieben iſt/ welche beyde aber / ſonderlich der Sohn dazumal gar Jung vnd vnmündig/ vnd von niemands als jhrer Mutter Bruder E. geachtet worden/ der/ ſie beyde/ bey ſich gehalten/ mit aller Notturff/ an ſpeiß vnd tranck verſorget/ auch wie die Tochter zu jhren Mannbaren Jahren kommen / außgeſetzt hat / welcher er dreytauſent Thal. Ehegeld geordnet; doch aber/ von D. nur zwey tauſent/ loco dotis angenommen / vnd mit dem gegenvermechtnüß wieder zuerſtatten/ in der Eheberedung gewilliget wordẽ/ davon jhme aber nichts zukommen, vnd derwegen auch die verleibdingung ſeines Weibes/ biß dahero noch geblieben.

Wie nun aber D. nach ſeines Weibes zuſtand gefragt/ befindet er/ daß man derſelben nicht allein nichts an jhres Vattern verlaſſenen Erbgut geſtehen/ auch nicht das benimbte Ehegeld; ſondern viel ein wenigers auß dem gute wolle folgen laſſen derer Vrſach halbẽ/ dieweil man ſolch Gut/ vor ein Lehn hielte/ daran die Schweſtern / vermöge der Lehnrechten keine anwartung haben / vnd auff den Lehns Erben zuſehen/ damit derſelbe mit entrichtung eines vbrigẽ vnd groſſen Ehegeldes vnd alſo das Lehn ſelbſt/ welches auff dem Fall ſtunde/ vnd nach abſterben des vnmündigen wann derſelbe ohne Leibes Lehns Erben abgehen ſolte/ ſich an den Lehnherren eröffnen wird / nicht mit ſo einem groſſen onere beſchweret würde. Vnd ob das gut B. nicht Lehen, ſondern zu Erb vnd eignen rechten gelegen were/ ſolte doch die Schweſter keinen antheil vnd Erbſchafft daran haben. Sondern ſie were auff den euſſerſten Fall, mit dem in dem Vätterlichen Teſtament geordnetẽ Ehegeld/ der NN. Thal. zufriedẽ zuſein ſchuldig. Dos † e- 2
nim, quæ viſa fuit patri competens, alteri non debet videri incompetens. cum lex confidat de judicio, & amore patris erga filiam: *l. nec in ea ff. de adult. l. fi. C. de curat. furioſ. Caſtr. conſ.* 275. *vol.* 1 *Iaſ. conſ.* 221. *vol* 2. Et † filia, ſemel 3
dotata, nihil amplius petere poteſt: *l. ſi id quod. §. idem Celſus ff. pro ſoc. ibique Mud. VVeſſenb conſ* 79 *n.* 10. *Peck. de teſtam. coniug. lib.* 1. *cap.* 3. *n.* 5. *&* 8. Im gegentheil aber / verhoffet D. daß ſein Eheweib von der ſucceſſion des guts B. nicht außzuſchlieſſen; ſondern mit jhrem Brudern zu gleichem antheil nach Erbgangs Recht / darzu zuadmittiren, vnd daß jhr das Vätterliche Teſtament nicht zuentgegen ſey/ vnd dieſes auß nachfolgenden Vrſachen.

Erſtlich/ ex generali illâ, & indubitatâ juris præſumtione, quâ quælibet res præſumitur allodialis, non autẽ feudalis, vel emphyteotica: cum † origine ſuâ omne 4
prædium cenſeatur eſſe liberum, à qualibet ſervitute; & à quolibet alio onere: *l. altius. C. de ſervitut. ubi gl & Dd. l. fi. ff. eod. l. penult. §. penult. l. fi. §. penult. ff. quod vi aut clam. Iaſ. in l.* 2. *nu.* 164. *C. de jur. emphyt. Alciat. de præſumt. reg.* 2. *præſumt.* 3. *num.* 1. *Ruin. conſ.* 156. *num.* 1. *vol.* 1. *Gravet. conſ.* 662. *num.* 12. *vol.* 4. quam eſſe præſumtionem juris, reſpondit. *Menoch. conſ.* 395. *n.* 2. *vol.* 4. & pro regula eſſe traditũ: *at Menoch dict. conſ.* 395. *n.* 20. & de cõmuni atteſtantur, *Maſcard. de probat. vol.* 1. *cõcl.* 79. *n.* 6. *Rol. à Val. cõſ.* 2. *n.* 11. *vol.* 3. *Cephal. conſ.* 4. *n.* 30. *vol.*

30. *vol.* 1. *Burſat. conſ.* 46. *n.* 8. *vol.* 1. Darbey in acht zunehmen/was in Rechtē ferner geordnet wird/wann einer eine
præſumtionem, oder regulam juris vor ſich hatt/ daß Er
5 dadurch ſein intent gnugſam beſtetiget: Nam † is, qui
ex parte ſua, habet regulam, intentionem fundatam habere
dicitur; adeò, ut onère probandi ſublevetur: *Bart.
in l. quoties. l. ſi quis. & l. 2. ubi etiam Iaſ. num.* 33. *ff. ſi quis in
jus vocat. Dec. in l.* 1. *num.* 6. *de Reg. Iur. & ibid. Cagnol. num.*
21. *Felin in c. quoniam frequenter. in pr. col.* 3. *ut lit. non conteſt.
Myn ſing. cent.* 5. *obſerv.* 68. *VVeſſenbec. conſ.* 4. *num.* 29. Hinc
legibus cautum, & à Dd. communiter traditum eſt: Paria
eſſe, ſive actor probet, ſive juris præſumtionem pro
6 ſe allegei. Ex † quo ſequitur, contrarium alleganti,
probationem incumbere: *teſte Rol. à Valle, conſ.* 12. *& conſ.*
98. *num.* 15. *vol.* 3. *Maſcard. de probat. vol.* 1. *concluſ.* 36. *num.* 25.
verſ. ſufficit tamen. Vnd ſolches hat nicht allein in gemeiner
Leute/ſondern auch in Rittergütern ſtadt. Denn / ob
ſolche güter gleich auff dem Lande/vnd vnter dem Fürſten
gelegen; So werden ſie doch vor Erb vnd eigen gehalten/
biß ſolange ein anders/ wie zu recht erfodert/ probiret,
7 vnd verſühret werde: Nedum † enim allodialia præſumuntur
bona privatorum: verum etiam nobilium, Baronum,
Comitum: ut etiamſi habeant dominia & poſſeſſiones
ſub Principe, eorum tamen bona præſumantur
allodialia; donec feudalia probentur: *Alciat. reg.* 2.
præſ. 3. *num.* 2. *per Iohan. Andr. & Dd. in c. ult. de judic. c. nimis.
ubi Ant. de Butr. de jurejur. VVeſſenb. conſ.* 12. *num.* 16. *& conſ.*
4. *nu.* 1. *& conſ.* 74. *num.* 36. *p.* 1. *Gail. lib.* 2. *Obſervat.* 69. *nu.*
8 4. *Schrad. de feud. part.* 3. *cap.* 4. *num.* 53. Mit † welchem
dann Sachſenrecht auch vbereinſtimmet *in artic.* 43. *lib.*
2. *& ibi Klingius*, qui ex verbis articuli docet, daß pro allodio,
allzeit zupræſumiren ſey.

Zu dem, ſo iſt offenbahr / vnd menniglichen wiſſend/
daß ſolch gut B. von den innehabern allewege/vor Erb vnd
eigen beſeſſen/gehalten vnd gebrauchet worden: Zumaſſen
dann die vorige innehaber / ihre Weiber darauff verleibgedinget/
vnd ſolche Leibgedingung nach erbgangerecht
regniren laſſen: Wie auß den Leibgedings brieffen / ſo
hierüber auffgerichtet erſcheinet/darinnen das Gut B. vor
kein Lehn angezogen: Sondern von denſelben bloß /vnd
ſimpliciter, wie von andern Erb vnd eigen gütern geredet
wird.

Jngleichem erſcheinet ſolches auß dem Erb/ vnd vereinigungsbrieff/
vber angeregtes gut/ darinnen befindlichen/
daß daſſelbe jehne Zeit N. von Hertzog N. Erblich
vnd ewiglich gereichet/vnd gelanget/ vnd darmit zuthun
vnd zulaſſen/ als mit andern Erbgütern/verſtattet worden:
Dann die Wörtlin : Erblich vnd ewiglich gereichet/
geben außdrücklich zuverſtehen/daß den beſitzern
des guts B. nicht allein das dominium utile, ſondern auch
daß directum, an demſelben gut gehöret/ vnd daß ſie es/
in infinitum auff ihre nachkommen / per ſucceſſionem
transferiren können: Ja damit zuthun/ vnd zulaſſen volkommene
macht haben; in maſſen dann in den nachfolgenden
worten klärlich außgedrückt iſt/ vnd dieſes gut B.
tam ad alienationem, quam ad poſſeſſionem (darinnen
ein groſſer vnterſcheid iſt/zwiſchen Erb vnd Lehn gütern)
den Erbgütern vergleichet wird. Item, daß in der gemeinen
Clauſula reſervatoria ſo dieſen brieffen inſeriret, vnd
einverleibet/bloß der Herrſchafften dienſten vnd rechten/
nicht aber der Lehn (wiewohl daſſelbe / wann es ſchon aldar
gefunden/nicht pro certo & indubitato ſigno qualitatis
feudalis zuhalten) erwehnet wird/alles nach fernerem
inhalt obgemelten brieffes.

Daher/ vber die generalem præſumtionem, auch eine
9 andere ſpecialis † conjectura, immo probatio allodij
genohmen wird: *teſte Menoch. præſumt.* 91. *num.* 26 *lib.* 3. *ubi
dicit:* Conjecturam infallibilem; rem eſſe liberam, vel allodialem,
ſumi ex ſigno hoc quando nimirum in ipſa
cōceſſione, nulla eſt facta mentio ſive reſervatio homagij,
aut fidelitatis: idem docent *Menoch. conſ.* 1. *n.* 30. *lib.* 1.
& conſ. 191. *n.* 18. *Roland. à Valle conſ.* 85. *n.* 23. *lib.* 4. *Schon. lib.*
2. *diſput. feudal. diſput. alt. theſ.* 64. *Roſenth. de feud. concluſ.* 14.
n. 39. Wiewol doch auch cōmunis opinio Dd. iſt / wann
ſchon in derſelben/ uſitata & conſueta clauſula reſervatoria
der Lehnen erwehnet/ daß darauß keine qualitas feudalis
zuprobiren/ weil dadurch/ tanquam per clauſulam
uſitatam, & omnibus contractibus apponi ſolitam, auch
in allodialibus, tantum reſervanda, & competentia jura
Principi reſerviret würden. Wieviel mehr wird dann in
dieſem Fall/ pro allodio zuſchlieſſen ſein; da auch/ in generali
& uſitata clauſula reſervatoria der Lehn nicht gedacht
worden. Vnd obwol in angezogenem Leibgedings
brieffe daſſelbe Leibgedinge ein Lehn / vnd gabe genennet
wird/vnd darauß ſich anſehen leſſet/ alß were ſolcher uſusfructus,
vnd dotalitium, nicht auff einem allodio, ſondern
Lehngut conſtituiret, iſt doch vors erſt hirentgegen
in acht zunehmen/ daß in dem wörtlin Lehn/ daß wörtlin
gabe geſetzt worden welches erkläret/wo für ſolches Lehn
zubehalten ſey/nemblichen/ vor eine gabe / die der Mann
dem Weibe auß gunſt gethan hat.

Zum andern/wird daß wörtlin Lehn daſelbſt pro uſufructu
geſetzet/weil die Leibgedinges Fraw/ das gut nur zu
ihren Lebetagen haben ſollen; Es kan aber ein uſusfructus
ſo wol in allodio, alß in feudo conſtituiret werden / wie
ſolches auß den rechten offenbahr/vnd der uſus quotidianus
gnugſam bezeuget. So wird ferner vnd zum dritten
in demſelben brieffe/ daß gut B. kein mal vor ein Lehngut
angezogen/ ſondern der Oberherr nennet es ſimpliciter,
daß gut B. da gewiß/wann es Lehn were / dieſelbe qualitas
were außgedrucket/vnd / das gut ein Lehngut genennet
worden. Nam in † dubio præſumitur, quempiam rem aliquam 10
poſſediſſe pro ſuo, ut dominus, non ut vaſallus:
Alexand. conſ. 136. *nu.* 2. *lib.* 1. *l. Titia.* 48. *& ibi Dd. ff. de ſolution.
Bald. l.* 2. *quæſt.* 9. *C. de ſervit. & aq. gloſ. & Dd. in l.* 2. *C. de acqu.
poſſ. ſſ.*

Schließlich/vnd zum vierdten/hat ſolches deſto weniger
zweiffel/dieweil in angeregtem Leibgedings brieffe/
daß Wörtlein † Lehn/nur ſimpliciter geſetzt wird/welches 11
wörtlein general iſt / vnd ex conſuetudine regionis, ſo
wol in Erb vnd eigen alß in Lehngütern gebraucht wird.
Petr. Heig. vol. 1. *quæſt. juris civil. & Saxon. quæſt.* 1. *num.* 76.
Wann man aber auch weiter ſagen wolte / daß / in dem
verreigungsbrieffe ſtünde: daß Hertzog N. als ein Rechter
Lehnsherr/obgedachtes gut dem N. vnd deſſelbē Lehns-Erben/
vnd rechten nachkömlingen/ gereichet/ vnd gelanget
hette/vnd daher/ ex natura correlativorum, arguiren
wolte/daß N. mehrgeregtes gut/ tanquam vaſallus, zu
Lehn empfangen hette: cum † propter uniformem, vel 12
eandem, utriuſque relati naturam, rationem ſive conditionem:
*l. fin. C. de ind. vidut. tollend. l. ſi ita ſtipulat. §. ſi tibi
nupſero. ff. de verb. oblig. & utrobique not. per Dd. l.* 1. *C. de Compreſſ.
lib.* 11 *Lemtor. ff. de reſcindend. vendit. Gravet. conſ.* 973. *n.*
33. *vol.* 5. tum, † ne claudicet contractus: *l. ſi cum dies. §. ar-* 13
biter. ff. de recept. arbitr. l. ult. ff. de prætor. ſtipul. l. 1. *l. ſi id quod. §.
ult. ff. de reſcind. vendit.*

Iſt hierauff die antwort: Daß der Lehnherr in ermeltē
brieff/vor Oberherr zuverſtehen/ vnd daſſelbe wörtlin aldar
præeminentiam non dominium directū denotire.
Zu dem/ ſo werdē/vnd müſſen ſonderlich ex cōſuetudine
regionis hujus, Erb vnd eigne güter/ ſo wol verreiget/vnd
die vnterthenigkeit vnd pflicht davon angegeben vnd geleiſtet
werden/alß von Lehngütern: gleich wie auch in den
allodialibus, die Lehn-Erben/ſo wol ſuccedirē, alß die andern
deſcendentes, oder ſonſt nahe geſipte freunde: vnd
wird dieſelbe vox Lehns Erben/promiſcuè gebraucht/vnd
generaliter offt vor die natürlichen Erben geſetzet.

Endlich / ſo findet man in angeregtem Verreigungsbrieffe
nirgend nicht/ daß N. vber daß gut B. inveſtiret
ſey/ vielweniger aber daß Er daſſelbe zu Lehnrecht
recognoſciret habe. Ex † inveſtiturā enim & recogni- 14
tione feudi, ſignum capitur, rem eſſe feudalem:
Menoch.

Menoch. conſ.191.n.17. cujus quidem ratio hæc eſt, quod
15 † feudum ſine inveſtitura, nequaquam conſtitui poſſit:
c.1.quib.mod.feud.conſtit.pot.2.F.25. Schrader. de feud. ſect. 6.
num. 167. Roſenth. de feud. concl. 4. num. 1. & ſeqq. Curt. iun.
de feud. part. 2. quæſt 4. num. 24. Moz. de ſubſtant. feud num. 33.
16 Nec † ſufficit tamen, per recognitionem factum eſſe
feudale: niſi probetur id expreſsè recognitũ eſſe in feu-
dum: *Menoch. d. præſ. 91. num. 18. Rol. à Vall. conſ. 85. num.*
19. lib. 4. Schoner. diſput. feudal lib. 2. diſput. ult. theſ. 62.

Vnd ob ſchließlich/die obenerwente Vätterliche Ord-
nung wolte angezogen werden/ iſt doch hierbey zumercken
daß zwar der Vatter bedacht mag geweſen ſein/ dero-
mal eins eine Ordnung zwiſchen ſeinen Kindern zu-
machen: es kan aber nicht erwieſen werden/ daß etwas
von demſelben richtiger vnd beſtendiger maſſen geſtifftet
ſey. Dann die obangeregte charta, darinnen ſeine Ord-
nung ſol vermerckt ſein/ iſt vnvollkommen/ vnd nicht al-
lein manu patris nicht exariret, ſondern/ nequidem ſub-
ſcribiret oder vnterzeichnet, viel weniger indictionem, aut
tempus magiſtratus annum, & diem hat es in ſich be-
17 griffen: quæ † requiſita, etiam in teſtamento inter libe-
ros, adeò ſunt neceſſaria, ut eorum defectus vitiet tale
teſtamentum: *auth. quod ſine. C. de teſtament.* Nam etſi re-
liquæ ſolennitates juris civilis, parenti teſtatori remiſſæ
ſunt: tamen ſolennitates *d. auth.* quod ſine, omitti nun-
18 quam poſſunt: proptereà, † quod inde defectus volun-
tatis, & probationis exiſtat, &, ejuſmodi teſtamentum
ſimulationis, & fraudis argui poſſit: *d. auth. quod ſine. &*
auth. de teſtam. imperfect. in pr. l. ultim. cum auth. ſeq. C. famil.
herciſc. Salicet. & Bald. in l. hac conſultiſſ. § ex imperfecto. C. de
teſtam. Vaſqu. de ſucceſſ. lib. 3. §. 21. num. 46. Hieron. Pantſchm.
vol. 2 quæſt. jur. 1. num. 4. & paſſim. Vnd ob gleich den vn-
geſtandenen/ vnerweißlichen Fall zuſetzen; der Vatter
den Töchtern ein gewiſſes Ehegeld aſſigniret hette/ folget
doch darauß nicht/ daß darumb die Schweſtern erbloß
ſein müſten. Denn ſolch dotiren, vnd außſtatten iſt nicht
ein modus, die Töchter/ damit erbloß zumachen: uſque
19 † adeò, ut non valeat pactum cum filia factum, ut filia
dote contētâ, nullum habeat regreſſum ad bona pater-
na: *l. fin. de ſuis & legit. hered. l. pactum dotale. C. de collat. Iaſ.*
Alex. & alij Dd. in l. ſtipulatio hoc modo. ff. de verb. obligat. Dd. in
l. final. C. de pactis. Vnd abermal/ da gleich auff den euſ-
ſerſten Fall/ daß/ in angeregter charta, beſtimbte/ vnd ge-
nimbte Ehegeld/ der NN. Thal. ſolte an ſtadt deß natür-
lichen pflichttheils gehalten werden/ vnd daſſelbe dos te-
ſtamēto patris expreſſa, legitimæ ſuccedanea ſein/ würde
doch die andere Schweſter/ ſo in ihren vnmündigen Jah-
ren verſtorben dieſelbe aſſignirte dotem, zum halben theil/
auff jhre vberlebende Schweſter/ vnd Erben tranſmittil-
ret, vnd alſo D. Weib/ neben jhrer mitgifft/ auch den hal-
ben theil der Schweſter Ehegeld zuſodern haben. Dotes
20 † enim filiabus, ex allodialibus competentes, conſtitu-
tæ, & teſtamento à patre, in vicem legitimæ potiſſimũ
relictæ tanquam puræ admonitoriæ, & modales de-
bentur, & tranſmitti poſſunt ad earum heredes, ab in-
teſtato ſuccedentes: *Bald. in l. Titio centum. §. Titio genero. de*
condit. & demonſtr. Grammat. conſil. 146. Franc. Mantic. de con-
ject. ultim. volunt. lib. 4. tit. 3 num. 25. & lib. 11. tit. 18 num. 12.
Clarus in §. teſtamentum. quæſt. 13. num. 12. Rauchb. vol. 1. quæſt.
38 num. 33. & paſſim. Petr. Heig. vol. 1. quæſt. 31. per tot. Quia
matrimonium hujus debiti cauſa, tali caſu, impulſiva,
21 non finalis eſt: quæ, † ceſſare poteſt, ſalvo manente effe-
ctu: *l. 1. §. Sexum. de poſtul. Campeg. de dot. quæſt. 29. part. 1. fol.*
22 *185. Sigiſm. Neapolit. conſ. 26. nu. 7.* cum † cauſa impulſi-
vā effectum moderari non ſoleat: *Abb. in c. cum. ceſſante.*
num. 2. ext. de appell. Covar. lib. 1. var. reſolut. c. ult num. 1. verſ.
23 *contraria.* præſertim, † cum cujuſque legati cauſa, regu-
lariter, & in dubio potius præſumatur impulſiva, non
finalis: *Mantica, de conject. ultim. volunt. lib. 6. tit. 14. num. 15.*
Bl. in l. cum tale. §. legato ff. de condit. & demonſtr. Cephal. conſil.
81. num. 1. Menoch. conſil. 106 num. 92. quamvis † ſecus ſit 24
in dotibus, ex feudis debitis: *per rationes & jura, quæ prolixè*
adducit Andr. Rauchb. vol. 1. quæſt. jur. civil. & Saxon. quæſt. 38.
n. 2 & ſeqq.

Wird demnach gefragt: Erſtlich/ ob angeregtes
gut B. auß den producirten documenten, wegen der da-
rinnen begriffenen/ obenangezogenen wörtlin/ vor ein
Lehngut/ oder aber vielmehr/ ex generali præſumtione,
vnd der andern/ auß obgeregten zweyen verreigungs brieffē
ſich erregenden ſpecialibus præſumtionibus, conjectu-
ris, ac probationibus vor ein Allodium zuhalten/ vnd
dannenhero D. Eheweib darzu jure ſanguinis, vermöge
der beſchriebenen Kayſer- vnd Landtüblichen Sächſiſchen
recht/ pro rata, zuverſtatten, vnd nach Erbgangs recht zu-
admittiren ſey?

Vors andere da es vor ein Erb vnd eigen gut zuhal-
ten/ ob auch D. Eheweib/ an dereſelben ſucceſſion, jhres
verſtorbenē Vatters letzter/ jedoch aber vnvolzogener wil-
le/ ratione naturali, etwas præjudiciren könne/ vnd ſie
mit dem darinnen ſpecificirten Ehegeld gantz abgeſtattet/
vnd zufrieden ſein müſſe?

Vors dritte/ auff denſelben Fall/ da mit dem angereg-
tē/ vnd teſtamento paterno aſſignirten Ehegeld/ D. Ehe-
weib abgeſtattet/ vnd ab hereditate paternâ, dadurch re-
moviret ſein ſolte: ob nicht die verſtorbene jüngſte
Schweſter jhr/ in berürtem teſtamento auffgeſetztes/ vnd
aus dem Vätterlichen Erbgut herrührendes Ehegeld/
pro rata, auff D. Eheweib verſellet vererbet/ vnd tranſ-
mittiret habe.

Vors vierdte/ da hierentgegen daß gut B. vor Lehn/ vnd
pro feudo zumachen/ was vor ein Ehegeld D. Eheweib
aus demſelben gebühre/ vnd wie ſie deſſentwegen darauß
allenthalben abzuſtatten vnd zubemitgifften ſey?

N. N.

Vrthel. † 25

Rudolff rc. So were das gut B davon die Frage mel-
det/ für ein Lehn zuhalten/ vnd hette A. der Lehnman da-
von nicht teſtiren können: Es würden aber ſeine Töchter/
vermöge des gemeinen Landesbrauch/ darauß billich ab-
geſtattet/ von Rechts wegen. Datum 25. Junij Anno
1602.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LXIV.

In fideicommiſſis, filii in locum patris ſuccedunt, quã-do tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur, pa-ter, ex cujus perſonâ filii venire intendunt, mortuus dudum erat.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Subſtitutio reciproca mixta, cum compendioſâ, etiam fidei-commiſſariam continens, dicitur, quando teſtatos dixit: ſi quis eorum ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo.
3 Subſtitutiones non inducuntur conjecturis: & in dubio fidei-commiſſum non præſumitur.
4 Fideicommiſſum ex conjecturatâ mente teſtatoris colligitur, ſi conjecturæ ſint ſufficientes, ac neceſſariæ, ex dictis per te-ſtatorem, per verba inducentia diſpoſitionem, deſumtæ.
5 Liberi in conditione poſiti, ad hereditatem patrui diſpoſitivè non vocantur, ex eo, quod in conditione ipſorum fit men-tio.
6 Renunciationes ſunt ſtricti iuris, & ſtrictè accipiendæ.
7 Nemo ius ſuum per renunciationem, vel alio modo remiſiſſe ac donaſſe alicui præſumitur.
8 Renunciatio generalis non extenditur ad futura.
9 Cui renunciatum non eſt, etiam non durare intelligitur.

10 In al.

10 In allodialibus, ſororum liberi, æque ac liberi fratrum, avunculo, & reſpective patruo, æqualiter in capita ſuccedunt.

11 Liberi fratrum, & ſororum, propter æqualitatem diſtantiæ gradus, ad ſucceſſionem pariter admittendi.

12 Caſus omiſſus, ſemper cenſetur eſſe relictus diſpoſitioni Juris communis.

13 Filius in locum patris ſuccedit, quando tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur, pater, ex cujus perſona filius venit, mortuus erat,

14 In fideicommiſſis filius intrat in locum patris.

15 Societas omnium bonorum, non ſolum expreſſè verbis contrahi poteſt: ſed etiam tacitè, per actus ſociales, conſenſum ſocietatis illius indicantes.

16 In fideicommiſſis non tam verborum, quàm voluntatis ratio habetur: &, ex merâ etiam conjecturâ proceditur.

17 Fideicommiſſum non tantum fit expreſſè, ſed etiam tacitè, ex conjecturatâ mente & voluntate teſtatoris inducitur.

18 Voluntas teſtatoris, in fideicommiſſis inprimis attendi, & ſecundum illam judicari debet.

19 Etiamſi voluntas illa ex verbis expreſſè non appareat.

20 Quod obtinet, non ſolum in fideicommiſſo ſpeciali: ſed & univerſali.

21 Dum modò illæ conjecturæ colligantur per verba diſpoſitiva, vel enunciativa, ad gravatum directa.

22 Quoties filij poſiti in conditione, ſunt ex deſcendentibus teſtatoris, toties per fideicommiſſum ſubſtitui intelliguntur.

23 Gravari nequit, niſi qui judicio teſtatoris fuerit honoratus.

24 Quod maximè intelligendum, quando liberi, in conditione poſiti, expreſſè ſunt gravati.

25 Quoties teſtator vult bona ſua in familia conſervari, tunc liberos in conditione poſitos, per fideicommiſſum ſubſtituere voluiſſe videtur.

26 Antecedens qui vult, dicitur etiam velle conſequens.

27 Quos teſtator in unà parte teſtamenti diſpoſitivè vocat, ij cenſentur vocati, etiam ad eam partem, cujus reſpectu fuerunt in conditione poſiti.

28 Prohibitus teſtari, donec extent ſibi filij ſubſtitutus fideicommiſſariè dicitur.

29 Ex poſſeſſione communi, ſive pro indiviſo, arguitur voluntas poſſeſſorum fuiſſe; ut bona maneant in familiâ, & filios heredes.

30 Pro diſpoſito habetur, quod teſtator, ſi fuiſſet interrogatus, veriſimiliter reſpondiſſet, ſe ſic velle.

31 Fratribus pro indiviſo poſſidentibus bona, uno eorum mortuo, filius ſuccedit in locum patris.

32 Res communis ab uno ex ſocijs poſſeſſa, ab omnibus poſſideri cenſetur.

33 In allodi bus bonis pro indiviſo poſſeſſis, uno fratrum mortuo im filij ſocietatem ineunt;

34 Societas e quædam fraternitas, in qua non ſemper ſecundum apicem juris: ſed ex æquo & bono proceditur.

35 Societatis emolumentum tranſit in heredes ſocij defuncti.

36 Societas tacitè quoque contrahitur, vel omnium, vel alicujus univerſitatis bonorum.

37 Societas omnium bonorum, ex hoc ſolo inter fratres contracta præſumitur, ſi, poſt mortem patris, diutius ſimul in bonis indiviſis cohabitàrint, lucra inter ſe communicàrint, & rationes invicem non reddiderint.

38 Societas largo modo dicitur, in qualibet re communi.

39 Societas prima eſt, quæ oritur inter fratres, viventes in una & eadem domo, ad unum panem, & vinum, & lucra communicantes, ſine inventario & rationibus.

40 Societatis fraternæ effectus eſt, ut, quæ ſunt in ſociorum dominio, invicem fiant communis, abſque alia traditione.

41 Quod ſecus eſt in ſocietate alicujus rei ſingularis.

42 Dotata ab avo, patre, fratre, vel filio fratris, non facit partem cum fratre, vel filio fratris, in hereditate avi, patris, vel fratris: ſed dotata ab uno horum, dicitur excluſa ab hereditate avi, patris & fratris, & non ab hereditate dotantis tantum.

43 Illo caſu fratres, vel fratrum filij tacitè & expreſſâ vocantur.

44 Fratrum filij comprehenduntur in ſubſtitutione fideicommiſſariâ.

45 Heredes etiam extranei facto defuncti ſtare coguntur.

46 Heredes perſonam defuncti repræſentant, ejuſdemque cum illo ſunt juris, atque poteſtatis, cujus fuit defunctus.

47 Ad jura remiſſa, non datur regreſſus.

48 Naturalis ratio non patitur quicquam contra pactorum fidem fieri.

49 Quod ſemel placuit, amplius diſplicere nequit.

50 Juri ſuo renunciare, omnes habent licentiam.

51 Renuncians juri ſuo, illud repetere nequit.

52 Nepos ex filio, vel fratre, ſuccedit ex repræſentatione patris, qui ſucceſſurus erat, ſi vixiſſet: neptis verò ex filia, vel ſorore non ſuccedit, propter matrem jam dudum excluſam.

53 Tutelæ jus penes eos ſit, penes quos eſt ſpes ſucceſſionis.

54 Teſtatoris tacita voluntas, & affectio, anteponenda proprietati ſermonis.

55 Teſtator cenſetur magis diligere maſculos, quàm fœminas.

56 Quos teſtator vivens dilexit, etiam moriens diligere præſumitur.

57 Teſtator magis præſumitur diligere filios, in portione teſtꝰ cta eorum patri, quàm alios.

58 Teſtamentum prius perfectum, ex poſteriori imperfecto, rectè interpretatur, quando argumentum ſumitur, ad ſuſtinendam teſtatoris voluntatem.

59 Teſtamenti verba ambigua, etiam ex codicillis imperfectis rectè declarari poſſunt.

60 Voluntas teſtatoris colligitur ex contextu verborum teſtamenti.

61 Voluntas teſtatoris ambigua declaratur ex vicinis ſcriptis, hoc eſt, ex iis, quæ præcedunt, & ſequuntur.

62 Ex inferioribus teſtamenti verbis intelligitur mens teſtatoris,

63 Teſtator non creditur, in continenti ſe voluiſſe corrigere.

64 Sequentia determinant præcedentia, quando hæc ſunt obſcura & generalia, illa verò determinata.

65 Qualitates appoſitæ in uno capite, cenſentur in aliis repetitæ.

66 Clauſula poſita in medio, vel fine, refertur ad omnia.

67 Maximè, ubi eadem ratio habet locum.

68 Et maximè etiam tum, ubi ex aliis coniecturis colligitur, teſtatorem in caſu dubio idem ſenſiſſe quod in alio caſu expreſſit.

69 Subſtitutio & fideicommiſſum non præſumitur, niſi extenſio fiat per juris interpretationem.

70 Et niſi eadem ſit intentio voluntatis, licet aliqua ſit diverſitas in facto.

71 Subſtitutio latè interpretanda eſt, ut valeat, quatenus coniectura capi poteſt, id teſtatorem voluiſſe.

72 In fideicommiſſis ſola voluntas dicitur ſervari.

73 Jus accreſcendi locum habet etiam inter fideicommiſſarios heredes, etiamſi fideicommiſſum ſub conditione ſit relictum.

74 Poſiti in conditione, cenſentur vocati diſpoſitivè, etiam ad hereditatem pacti.

75 Hodiè magis communis eſt opinio, poſitos in conditione cenſeri vocatos: licet olim altera opinio communis fuerit.

76 Diſtinctio, quando filii in conditione poſiti cenſeantur vocati, vel non.

77 Frequentiſſimum eſt, ut, coniecturis contrariæ voluntatis, opinio negativa, in hac controverſia, ceſſet.

78 Si modò aliqua coniectura afferri poſſit, affirmativæ inhærendum eſt.

79 Caſus omiſſus habetur pro expreſſo, ubi taciti eadem eſt virtus, quæ expreſſi demonſtratur.

80 Jure noviſſimo hereditates etiam conventione dari poſſunt.

81 Pacta de futura ſucceſſione inter agnatos, & cognatos, valent.

82 Succeſſionis reſervatio in pactis dotalibus, favore agnatorum & liberorum facta omninò valet.

83 Ex perſona alterius ſæpe quis conſequitur, quod ex ſua non conſequeretur.

84 Pactum fratrum, ut, exiſtentibus maſculis, fœminæ non ſuccedant, valet.

85 Conventio fratrum, ne bona ad fœminas deveniant, jure ſubſiſtit.

86 Voluntatis mutatio nunquam præſumitur.

87 Heres certæ rei inſtitutus, coherede non dato, totam hereditatem obtinet.

88 Subſtitutio & inſtitutio reciproce facta intelligitur, in eadem oratione.

89 Poſiti in conditione, vocati dicuntur, ſi inſtituti ipſi ſunt etiam reciprocè ſubſtituti, ubi unus eorum ſine filiis deceſſerit.

90 Filii in conditione poſiti, ſubſtitutum excludunt, qui vocatus erat ex teſtamento, igitur & ipſi ſui vocati neceſſè eſt.

91 Reciprocationis regula eſt: Prout tu ſuccedis mihi, ita ego tibi.

92 Sententia Appellationis Cæſareæ.

93 Sententia Scabinorum Lipſenſium.

Der Fall verhelt ſich alſo.

1 ES † haben A. B. C. D. vnd E. vngeſonderte Brüder/Herren von K. Dienſtags nach Trium regum, Anno 1569 einen geſampten letzten Willen/vnd reprocirende Vbergab/ vorm Königl. Ampt G. auffgerichtet, der geſtalt/da irgend einer/oder mehr vnter jnen/den Brüdern/ohne eheliche Leibes-Erbē Todes halbē abgehen würde: Daß allweg die andern/ſo damals/ tempore nimirum mortis, im Leben ſeyn würden/ der verſtorbenen nachgelaſſene Haab vnd Güter / auff gleichen Antheil jhrer Perſonen ohn menniglichs Einhalt / oder Verhinderung erben ſollen: mit Vorbehalt / daß ein jeder/auff ſein Antheil ſolche Gab/endern möge. Daß ſie aber ſolches alſo zuordnen wol befugt geweſen / iſt kein Zweiffel, weil ſie in eventum jhre Leibes-Erben nicht außgeſchloſſen; da vielleicht einer oder der andere derſelben bekommen möge. Daß ſie aber auch hier vnter jhre Schweſtern außgeſchloſſen. Deſſen ſeyn ſie wol befugt geweſen / cum & aliàs jure communi fratrem & ſororem exheredare liceat, modò turpis perſona non inſtituatur: vnnd ſonderlichen / weil die Schweſtern in andere Wege / von den våtterlichen Gütern abgeſtattet geweſen/ auch Verzicht gethan haben/wie danidem mit mehrem außgeführet werden ſol. Dieſes allein iſt vornemlich in dieſer erſten Brüderlichen ſubſtitutione reciproca zumercken/Daß ſie jhrer eignen Kinder/oder Leibes Erben/ derer ſie damals keine gehabt/darinnen anders nicht/ als conditionaliter gedencken / ſi nimirum aliquis ex nobis, ſine liberis deceſſerit: quod genus loquendi Jureconſultis eſt, poni in conditione. Daher nachmals die Frage entſtehet: An poſiti in conditione, cenſeantur diſpoſitivè ad fideicommiſſum vocati? wie da nieden / mit mehrem zubefinden ſeyn wird. Vnd iſt allhier Eingangs dieſes vornemlich zu attendiren, was in dieſer erſten Brüderlichen diſpoſition
2 für eine ſubſtitutio zu conſideriren ſey: Et † indubitatum eſt, quia teſtator dixit, ſi quis eorum, ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo: quod hoc caſu ſubſtitutio dicatur reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: ut totidem verbis *poſt Sfort. Odd. in præl ud. comp. part. 6. quæſt. 4. in fin. Graſſ. in §. ſubſtitutio. quæſt. 54. in fin. tradit Nicol Intrigl. tract. de ſubſtit cent 2 quæſt. 50 nu. 20.* Vnter deſſen haben einer / vnd andere Brüder gefreyhet/ vnd inſonderheit hat der jüngſte Herr E. welcher nachmals am lengſten gelebet/vnd de cujus hereditate jam controvertitur, den 10. Auguſti Anno 1577. obgedachte Ordnung/vom Königl. Ampt G widerholet/ſein Weib auff vier tauſent Thal. Krafft vorhin beſchehenen reſervats verleibdinget; auch jhr noch vber diß / von zwey tauſent Thal. den uſumfructum verſchrieben: wie auß der Vbergab mit mehrem zuſehen. Vnd darauß vornemlich zu attendiren iſt; Erſtlich/daß ſich ſolche Vbergaab / auff die erſte/der ſamptlichen Brüder Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam zeucht: Vnd denn / fürs ander / daß in dieſer Vbergab/die Herren Brüder/oder jhre Leibs-Erbē/ viermahl in punctis principalib. ſucceſſoriis genennet: die Schweſtern aber mit keinē Worte gedacht werden: Daher nit zu zweiffeln ſein wil: Daß gleichfals in ſubſtitutione principali, die ſucceſſionit allein auff die Herren Brüder; ſondern auch auff jhre Erben / vnd ſonderlich die maſculos, pro conſervandis bonis, in agnatione, & familia paternâ, müſſe verſtanden werden.

Bald nach dieſer andern Brüderlichen reciprocirten Vbergab ſtirbt der eine vnter jhnen nemlich B. ohne Leibs-Erben: denſelben ſuccediren, auch alſo die andern vier Brüder / exclusis ſororibus, vnd bleiben nicht allein einen Weg/als den andern/ in vngeſonderten våterlichen/ vnd andern Gütern ſitzen / ſondern ſie ernewren auch die vorige Vbergab / vnd ſubſtitutionem reciprocam, auß angeheffteter Vrſachen Damit zwiſchen jhnen/vnd jren neheſten Nachkommen aller Streit verhütet bleiben möge. Welche Wort gewißlich damals von niemand anders/ als von jhren / der diſponenten Kindern haben können verſtanden werden: vnd aber damals vnter jhnen keiner/ als D. Kinder gehabt hat: Die Schweſtern aber / als welche lang abgeſtattet/ vnd/ohne diß / remotiores geweſen/ vnd viel weniger/deroſelben Kinder; haben ſie damit nicht meinen können. Vnd dz noch mehr iſt/ſo haben ſich in ſolcher tertiò repetita reciproca ſubſtitutione, die Brüder mit einander dahin verbunden / da einer oder mehr vnter jhnen ſtürbe/vnd Kinder hinter ſich verlieſe/ (welches auff niemand anders, als auff D der allein vnter den Brüdern/ Kinder gehabt/effectivè gemeint/) ſo ſolten in allweg die vberlebende Brüder/ deß verſtorbenen Bruders Kinder/ allein Vormünden ſeyn/in allem dem/was jhnen/von jhres verſtorbenen ſeeligen Vatters Antheil zuſtändig ſeyn würde/vnd zwar/ohn alle Rechnung: deren ſie einander/ in eventum erlaſſen: Item / es ſollen ſich auch dieſelben Brüder Kinder / vor jhren mündigen Jahren / von den Vettern/oder patruis zu ſondern/oder jhren Våtterlichen Erbtheil zufodern/ehe ſie ein vnd zwantzig Jahr deß alters erfüllen werden/nicht macht haben: ſonſt ſol der vberlebende Bruder ſie jhres/oder ſeines Gefallens, von ſich abtheilen, den Töchtern ein billich gleichmeſſig Ehegeld verordnen/vnd in allweg / ſolle die erſte Vbergab in eſſe bleiben/ was aber eines/oder deß andern Bruder Kinder / von jhren Müttern erben würden / ſolches ſolle hierinnen nicht begriffen ſeyn: wie ſolches alles mit mehrem/ in originali, vnterm dato den 11. Maij, Anno 1589. zuſehen.

Als nun vnter den damals noch vberlebenden vieren Brüdern/der eine/als nemlich A. auch Todes abgangen: haben darauff die drey noch vbrige C. D. E. den 26. Maij, An. 1593. widerumb / dz vorige pactum, reciprocæ ſubſtitutionis erholet: vnd deſſen dieſe nachfolgende deutliche Vrſachen geſetzt:

Erſtlich, weil ſie noch ferner / in vnzertheilten Gütern beyſammen zubleiben entſchloſſen.

Vors andere/ weil ſie verſehung zuthun bedacht; damit aller Mißverſtand/Streit vnd vnwornehmen vmb ſo vielmehr verhütet.

Vnd dañ vors dritte/die erfundene hertzliche Brüderliche Liebe / Trew / vnd Einigkeit auch auff die Nachkommenden fortgepflantzet / vnd erhalten werden möge.

Daneben/erholen ſie voriges pactum, vnd caviren darinnen: da einer auß den Brüdern Kinder hinter ſich verlaſſen würde / daß die vberlibenden Brüder in den jenigen Gütern; ſo von jhres verſtorbenen Vattern Antheile / ex bonis pro indiviſo poſſeſſis, herrühreten/derſelben prædefuncti fratris liberorum Vormünde/ſ Auffrichtung aber eines Inventarij, vnd aller Raittung erlaſſen ſeyn ſollen. Item/daß deß vorhinſterbenden Söhne / ſich von den vberlebenden nicht theilen ſollen / biß der jüngſte vnter jhnen zu ſeinen volſtändigen Jahren kommen ſeyn würde (welche beyde Articul, in niemand anders/als in D. Söhnen haben können verificiret werden, weil die andern Brüder/ niemals keine Kinder gehabt) vnd dann letztlich / daß jhrer der Herren Bruder Gemahlin Zuſtand / vnd Weibliche Gerechtigkeit durch ſolche Vbergab ſolle vngeſchmålert; ſondern expreſsè ſalviret ſeyn: Dagegen aber den Schweſtern/vnd jhren Kindern nichts vorbehalten worden: welches aber gewißlich geſchehen were/ dafern ſie einig Recht/ oder anwartung gehabt hetten: allermaſſen ex originali mehres zuvernehmen: vnd dabey auch diß zuerinnern iſt/ daß die letzten zwo Brüderliche Vergleichungen von An. 85. vnnd 93. nichts weniger / als die vorigen im Königl. Ampt confirmiret, vnd vorkommen ſeyn.

Hierauff nun ſtirbt Anno 98. D. leſt Söhne vnd Töchter/ deren Vormünden in den vngeſonderten Våterlichen Gütern/werden Krafft ob angezogener Vergleichungen/ die vberlebende Brüder/nemlich / C. vnd E. jedoch abſque Inventario, & rationibus, vnd wird alſo eben daß jenige/ was zuvor diſſerhalb diſponirt geweſen/practicirt, vnd D.

Söhne/

Söhne/activè, & paſſivè, deſſen inter patruos auffgerich-
teten fideicommiſſi, capaces gemacht: in dem ſie zwar
zur ſucceſſion bonorum à patre, pro indiviſo, cum pa-
truis poſſeſſorum zugelaſſen: aber gleichwol auch mit
den oneribus, ipſorum perſonis in fideicommiſſo anne-
xis, beſchweret worden/ als nemlich/ daß ſie weder Inventa-
rium, noch Raitung von jren Herren Vettern/ als Vor-
münden/ in illis bonis indiviſis fodern: Item/ daß ſie/ wañ
die Herrn Vettern geliebe/ ſich auch in ſolche portionem
bonorum paternorum, pro indiviſo poſſeſſorum nicht
hetten theilen können/ biß der jüngſte vnter jhnen/ ſein vol-
kommen mündig Alter erreichete; welches noch von dato
kaum in etlichen Jahren geſchehen wird.

Status controverſiæ.

Ferner eregt ſich in facto zu/ daß in Anno 1601. beyde
Brüder C. vnd E. kurtz auffeinander/ vnd zwar C. den 11.
Julij: E. aber den 17. Julij, Todes verfahren: Dahero nun-
mehr alle die/ pro indiviſo poſſeſſa bona nit vnbillich auff
D. Söhne gefallen. Es wird aber denſelben von jres Vat-
ters Schweſter Kindern lis moviret: Dieſelben ſagē/ weil
E. zuletz ohne Kinder/ vnd letzten Willen geſtorben/ ſo we-
reñ ſie/ als Schweſter Kinder/ zu deſſelben Erbſchafft eben
ſo nahe/ als D. deß vorhin verſtorbenen Bruders Söhne:
Denn es iſt ein jeder in d' Zahl/ nach dem letzt verſtorbenen
E. im dritten Grad zubefinden: ſtellen alſo Foderung an/
alſo ob E. der letzte vnter den fünff Brüdern gantz ab inte-
ſtato verſtorben were: laſſen ſich auch die zwiſchen den
Brüdern auffgerichte Ordnungen nichts jrren; dieweil
dieſelbe in diſpoſitivis, nit eben von den Erben/ ſondern al-
lein von jnen/ denn nunmehr allen verſtorbenen Brüdern
beſagen: vnd derwegen ihrem/ der Schweſter Kinder vor-
geben nach/ nunmehr mit der offt gemeldeten Brüder To-
de/ ſollen erloſchen ſeyn.

Rationes ex parte actorum.

Vnd zwar leſt ſich daß Weſen primâ fronte, nicht we-
nig zweiffelhafftig anſehen: dieweil vorſehenen Rechtens:
3 Erſtlich: quod † ſubſtitutiones conjecturis non in-
ducantur: & quod in dubio fideicommiſſum non præ-
ſumatur: *Oldrad. conſil. 21. quem omnes, nemine diſcrepante, ſe-
quuntur, ut refert Marzar. conſ. 7. & Mich. Graſſ. §. fideicommiſ-
ſum. quæſt. 4. num. 7. in fin. Anton. Fab 14. conjectur. cap. 2.*
4 Vors andere/ ob † wol bißweilen auch ex conjectura-
tâ mente teſtatoris, ein fideicōmiſs zuvermuthen, ſo müſ-
ſen doch ſolche conjecturæ ſufficientes, ac neceſſariæ ſeyn/
vnd ex dictis, per teſtatorem; per verba inducentia diſ-
poſitionem, colligirt werden: ita dicit communem o-
pinionem eſſe *Pariſ. conſ. 87. n. 18. vol. 2. Port. conſ. 43. n. 13. 14.
& ſeq.* & communem, ac indubitatam dicit *Burſat. conſ.
64. n. 2. vol. 1.*

Vors dritte/ ob gleich die Brüder/ obiter, der Erben ge-
dencken/ vnd ſie alſo in conditione ſetzen: ob nemlich einer/
oder der andere/ ohne Leibs Erben ſterben würde. Ob auch
wol nicht zuzweiffeln/ auch davon jetzo die Frage nicht iſt:
quod ejuſmodi liberi in conditione poſiti, ad patris he-
reditatem cenſeantur vocati; ſo hat doch ſolches gar eine
5 andere Meinung/ in † hereditate patrui, ad quam diſpo-
ſitivè non vocantur, ex eo, quod in conditione ipſorum
fit mentio; *ut eſt gl. communiter recepta in l. Lucius. 2. ff. de hered.
inſtit. Iul. Clar. §. teſtamentum. quæſt. 77. ibi dicit, hanc opinionem
in Curijs & Scholis eſſe canonizatam, & ab ea non eſſe receden-
dum: & hanc eſſe approbatam frequentiori calculo dicit Roland. à
Valle. conſ. 51. n. 12. vol. 3. Tiber. Decian. conſ. 59. qui dicit, eſſe hodie
pro opinione. gl. communem opinionem: & quam plurimos alios,
qui hanc opinionem frequentiori calculo receptam aſſerunt, refert
Tob. Non conſ. 31. n. 1.*

Vors vierte/ ob auch wol der jetzigen Actorn Fraw
Mutter/ als der verſtorbenen Gebrüder Schweſtern/ ver-
zicht gethan/ ſo iſt doch dieſelbe Verzicht allein auff jhre
Vätterliche vnd [illegible]erliche Erbſchafft/ keines Weges
aber auff die Sei[illegible] verſtehen: vnd gleich wie der jtzi-
gen Actorn Fraw [illegible]/ da ſie noch im Leben were/
vngeacht ſolcher Verzicht/ zu denen Erbfällen/ ſo jhnen
Seitwarts zukommen/ zu agiren frey ſtünde: alſo ſtehet es
jhren Erben gleichfals frey: cum † renunciationes ſint 6
ſtricti juris, & ſtrictè accipiantur: *l. quicquid. de Verb. oblig.
Dec. conſ. 378. requiſitus pro conſilio. n. 3. Gravet. conſ. 42. num. 2.*
neque perſonas, & ea, de quibus nominatim actum eſt,
egrediuntur: *arg. l. 14. ff. de novation. Marant. diſp. 10. n. 8. &
ſeqq. Tiraq. de jure primogenit. quæſt. 40. n. 113. & 120. Weſſenb.
conſ. 11. n. 14. Rol. à Valle conſ. 11. n. 4. & 17. vol. 1. Dec. conſ. 419.
n. 9. conſ. 452. n. 21. & conſ. 460. n. 6. & conſil. 352. n. 7. & conſil.
379. n. 3. Alber. conſ. 74. n. 1. & 2. Cacheran. deciſ. Pedemont. 112.
n. 5. Coler de Proceſſ. execut. part. 1. cap. 11. num. 394.* quia, † in 7
dubio, nemo jus ſuum per renunciationem; vel alio
modo remiſiſſe, ac donaſſe alicui præſumitur: *l. Campa-
nus. ff. de oper. libert. l. cum de indebito ff. de probat. Bald. in l. 1. n. 6.
C. ad SCt. Vellejan. Menoch. conſ. 99. n. 179. Dec. in l. poſtquam
lites n. 14. C. de pact. Tiraq. in repetit. l. ſi unquam. in præf. num. 129.
C. de revoc. donat.* Hinc † &, renunciatio generalis, ac ver- 8
bis univerſalibus facta, ad ea, quæ tempore renunciatio-
nis nondum competebant, ſed poſtea, ex facto aliquo,
proditura & competitura ſunt, non extenditur: ſed re-
ſtringitur ad rem illam, de qua agitur: *l. 1. §. 1. l. qui cum tu-
toribus. ff. de tranſact. Cyn. in l. ſi quis in conſcribendo n. 6. C. de E-
piſcop. & Cleric. Corbul. in tract. de jur. Emphyt. c. 8. n. 18. Soc. conſ.
92. n. 1. vol. 1. Pariſ. conſ. 26. n. 3. vol. 3. Decian. conſ. 39. n. 64. vol. 2.
Ioh. de Amic. conſ. 29. n. 9. Alban. conſ. 385. n. 2.* ut, † proinde id, 9
cui diſertè, & expreſsè renunciatum non eſt, etiamnum
durare intelligatur: *argt. l. ſancimus. C. de teſtam. Dec. conſ. 352.
n. 4. & conſ. 379. n. 3. & conſ. 429. n. 9. Weſſenb. conſ. 10. num. 9.*

Vnd weil dann/ vors fünffte vnverneinlich/ daß die
meiſten Güter/ ſo in E. als vnter den fünff Brüdern/ deß
letzt verſtorbenen/ Todten Munde ſich erlediget haben/ auch
nach jhrer Natur/ allodial vnd Erb/ keines Weges aber
Lehen ſeyn: ſo wol auch gedachter E. ein ſtätlich Bahrgeld
gelaſſen haben ſolle: vnd denn kein Zweiffel iſt/ daß † in 10
Erbgütern/ Schweſter Kinder ſo wol/ als Brüder Kin-
der/ dem Avunculo, vnd reſpectivè patruo zugleich ſucce-
diren in capita: *per Novel. 118. §. ſi igitur. verſ. ſed ipſis. arg. l. 1. §.
2. ff. de ſuis & legit. Mynſ. cent. 3. obſerv. 94. Weſſenbec. conſ. 84.*
Quod & jure Saxonico, in his terris uſitato, verum eſſe
teſtatur *Hennig. Göden. conſ. 68.* Landrecht *lib. 1. artic. 17. & eſt
ſententia poſt* Weichbild. *art.* Schweſter vnnd Bruder
Kinder/ ſein einander gleich nahe. *Fachſ. differ. jur. civil. &
Saxon. differ. 28. item per Conſtitutionem Carol. V. ſpecialiter de
ſucceſſione hac, in Comitijs Spirenſibus Anno 1529. promulgatam.*

Als wil/ auß dieſem allem ſcheinbar folgen/ daß E.
Schweſter Kinder/ zu deſſelben † Erbſchafft/ pro rata, ne- 11
ben D. als deß Bruders Söhnen/ propter æqualitatem
diſtantiæ gradus, darinnen ſie beyderſeits/ nēlich im drit-
ten Grad/ befunden werden/ zuzulaſſen ſein ſolten. *per text.
in auth. ut cum de appellat. §. & hoc quidem. de parentum. verſ. ſi
autem ibi: qui ab inteſtato ad hereditatem defuncti vocantur, res e-
jus dari reſpondemus. Collat. 8. tit. 12. l. un. §. cum autem. ibi. quod,
ſi hoc non ſit, vel ab inteſtato, ſucceſſores, eam hereditatem ſuſcipiant.
C. de Caduc. tollend. Dominic. Arum. diſput. Iur. Civil. 11. theſ. 12.*
item, † per theoricam, quod caſus omiſſus ſemper cen- 12
ſeatur eſſe relictus diſpoſitioni juris communis: *l. ſi cum
dotem. 23. l. ſi verò, 65. § de viro. ff. de ſolut. matrim. l. ſi extraneum.
6. C. de condit. cauſ. l. commodiſſimè. de liber. & poſthum. Bald. in
l. cum proponebatur oppoſit. 1. ff. de legat. 2.*

Rationes ex parte Reorum.

Aber/ vngeachtet aller obgeſetzten/ vnd anderer Gründe/
ſo für die Schweſter Kinder möchten angezogen werden/
iſt kein Zweiffel/ daß in gegenwertiger facti ſpecie, viel treff-
fenlichere rationes, ex parte Reorum, D. Söhne/ milita-
ren daß ſie nemlichen allein zu jhres Vettern E. aller vnd
jeder ſucceſſion zuzulaſſen/ vñ davon die Schweſter Kin-
der billich gantz vnd gar außgeſchloſſen ſeyn/ vnd bleiben.

Denn erſtlich/ iſt in facto gewiß/ vnd vnlaugbar/ dz die
Communio bonorum, pro indiviſo poſſeſſorū, zur Zeit/
als E. d' letzte/ vnter den fünff Brüdern geſtorben/ noch ge-

Der Fall verhelt ſich alſo.

1 ES † haben A. B. C. D. vnd E. vngeſonderte Brüder/ Herren von K. Dienſtags nach Trium regum, Anno 1569 einen geſampten letzten Willen/ vnd reprocirende Vbergab/ vorm Königl. Ampt G. auffgerichtet der geſtalt/ da irgend einer/ oder mehr vnter jnen/ den Brüdern/ ohne eheliche Leibes-Erbē Todes halbē abgehen würde: Daß allweg die andern/ ſo damals/ tempore nimirum mortis, im Leben ſeyn würden/ der verſtorbenen nachgelaſſene Haab vnd Güter / auff gleichen Antheil jhrer Perſonen ohn menniglichs Einhalt / oder Verhinderung erben ſollen: mit Vorbehalt / daß ein jeder/ auff ſein Antheil/ ſolche Gab/ endern möge. Daß ſie aber ſolches alſo zuordnen wol befugt geweſen / iſt kein Zweiffel/ weil ſie in eventum jhre Leibes-Erben nicht außgeſchloſſen; da vielleicht einer oder der andere derſelben bekommen möge. Daß ſie aber auch hierunter jhre Schweſtern außgeſchloſſen. Deſſen ſeyn ſie wol befugt geweſen / cum & aliàs jure communi fratrem & ſororem exheredare liceat, modò turpis perſona non inſtituatur: vnnd ſonderlichen / weil die Schweſtern in andere Wege / von den väterlichen Gütern abgeſtattet geweſen / auch Verzicht gethan haben/ wie daniden mit mehrem außgeführet werden ſol. Dieſes allein iſt vornemlich in dieſer erſten Brüderlichen ſubſtitutione reciproca zu mercken/ daß ſie jhrer eignen Kinder/ oder Leibes Erben / derer ſie damals keine gehabt/ darinnen anders nicht / als conditionaliter gedencken / ſi nimirum aliquis ex nobis, ſine liberis deceſſerit: quod genus loquendi Juriſconſultis eſt, poni in conditione. Daher nachmals die Frage entſtehet: An poſiti in conditione, cenſeantur diſpoſitivè ad fideicommiſſum vocati? wie da nieden / mit mehrem zubefinden ſeyn wird. Vnd iſt allhier Eingangs dieſes vornemlich zu attendiren, was in dieſer erſten Brüderlichen diſpoſition
2 für eine ſubſtitutio zu conſideriren ſey: Et † indubitatum eſt, quia teſtator dixit, ſi quis eorum, ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo: quod hoc caſu ſubſtitutio dicatur reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: ex totidem verbis *poſt Sfort. Odd. in praelud. comp. part. 6. quaeſt. 4. in fin. Graſſ. in §. ſubſtitutio. quaeſt. 54. in fin. tradit Nicol Intrigl. tract. de ſubſtit. cent. 2. quaeſt. 50 nu. 20.* Vnter deſſen haben einer / vnd andere Brüder gefreyhet/ vnd inſonderheit hat der jüngſte Herr E. welcher nachmals am lengſten gelebet/ vnd de cujus hereditate jam controvertitur, den 10. Auguſti Anno 1577. obgedachte Ordnung/ vom Königl. Ampt G widerholet/ ſeyn Weib auff vier tauſent Thal. Krafft vorhin beſchehenen reſervats verleibdinget; auch jhr noch vber diß / von zwey tauſent Thal. den uſumfructum verſchrieben: wie auß der Vbergab mit mehrem zuſehen. Vnd darinn vornemlich zu attendiren iſt, Erſtlich/ daß ſich ſolche Vbergab / auff die erſte/ der ſamptlichen Brüder Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam zeucht: Vnd denn / fürs ander / daß in dieſer Vbergab/ die Herren Brüder/ oder jhre Leibs-Erbē/ viermahl in punctis principalib. ſucceſſorijs genennet: die Schweſtern aber mit keine Worte gedacht werden: Daher nit zu zweiffeln ſein wil: Daß gleichfals in ſubſtitutione principali, die ſucceſſio nit allein auff die Herren Brüder; ſondern auch auff jhre Erben / vnd ſonderlich die maſculos, pro conſervandis bonis, in agnatione, & familia paternâ, müſſe verſtanden werden.

Bald nach dieſer andern Brüderlichen reciprocirten Vbergab ſtirbt der eine vnter jhnen nemlich B. ohne Leibs-Erben: denſelben ſuccediren auch alſo die andern vier Brüder/ exclusis ſororibus, vnd bleiben nicht allein einen Weg/ als den andern/ in vngeſonderten väterlichen/ vnd andern Gütern ſitzen / ſondern ſie ernewren auch die vorige Vbergab / vnd ſubſtitutionem reciprocam, auß angeheffteter Vrſachen Damit zwiſchen jhnen/ vnd jren nechſten Nachkommen aller Streit verhütet bleiben möge. Welche Wort gewißlich damals von niemand anders/ als von jhren / der diſponenten Kindern haben können verſtanden werden: vnd aber damals vnter jhnen keiner/ als D. Kinder gehabt hat: Die Schweſtern aber / als welche lang abgeſtattet/ vnd/ ohne diß / remotiores geweſen/ vnd viel weniger/ deroſelben Kinder; haben ſie damit nicht meinen können. Vnd dz noch mehr iſt/ ſo haben ſich in ſolcher tertiò repetita reciproca ſubſtitutione, die Brüder mit einander dahin verbunden / da einer oder mehr vnter jhnen ſtürbe/ vnd Kinder hinter ſich verlieſe/ (welches auff niemand anders, als auff D der allein vnter den Brüdern/ Kinder gehabt/ effectivè gemeint/) ſo ſolten in allweg die vberlebende Brüder/ deß verſtorbenen Bruders Kinder/ allein Vormünden ſeyn/ in allem dem/ was jhnen/ von jhres verſtorbenen ſeeligen Vatters Antheil zuſtändig ſeyn würde/ vnd zwar/ ohn alle Rechnung: deren ſie einander/ in eventum erlaſſen: Item / es ſollen ſich auch dieſelben Brüder Kinder / vor jhren mündigen Jahren / von den Vettern/ oder patruis zu ſondern/ oder jhren Vätterlichen Erbtheil zufodern/ ehe ſie ein vnd zwantzig Jahr deß alters erfüllen werden/ nicht macht haben: ſonſt ſol der vberlebende Bruder ſie jhres/ oder ſeines Gefallens/ von ſich abtheilen/ den Töchtern ein billich gleichmeſſig Ehegeld verordnen/ vnd in allweg / ſolle die erſte Vbergab in eile bleiben/ was aber eines/ oder deß andern Bruder Kinder / von jhren Muttern erben würden / ſolches ſolle hierinnen nicht begriffen ſeyn: wie ſolches alles mit mehrem/ in originali, vnterm dato den 11. Maij, Anno 1589. zuſehen.

Als nun vnter den damals noch vberlebenden vieren Brüdern/ der eine/ als nemlich A. auch Todes abgangen: haben darauff die drey noch vbrige C. D. E. den 26. Maij, An. 1593. widerumb/ dz vorige pactum, reciprocæ ſubſtitutionis erholet: vnd deſſen dieſe nachfolgende deutliche Vrſachen geſetzt:

Erſtlich/ weil ſie noch ferner / in vnzertheilten Gütern beyſammen zubleiben entſchloſſen.

Vors andere/ weil ſie verſchmung zu thun bedacht; damit aller Mißverſtand/ Streit vnd vnvornehmen vmd ſo vielmehr verhütet.

Vnd dann vors dritte/ die erfundene hertzliche Brüderliche Liebe / Trew / vnd Einigkeit auch auff die Nachkommenden fortgepflantzet / vnd erhalten werden möge.

Daneben/ erholen ſie voriges pactum, vnd caviren darinnen da einer auß den Brüdern Kinder hinter ſich verlaſſen würde / daß die vberlebenden Brüder in den jenigen Gütern/ ſo von jhres verſtorbenen Vattern Antheile / ex bonis pro indiviſo poſſeſſis, herrühreten/ derſelben prædefuncti fratris liberorum Vormünde/ ohn Auffrichtung aber eines Inventarij, vnd aller Rainung erlaſſen ſeyn ſolten. Item/ daß deß vorhinſterbenden Söhne / ſich von den vberlebenden nit abtheilen ſollen / biß der jüngſte vnter jhnen zu ſeinen volſtändigen Jahren kommen ſeyn würde (welche beyde Articul, in niemand anders/ als in D. Söhnen haben können verificiret werden, weil die andern Brüder/ niemals keine Kinder gehabt) vnd dann letzlich / daß jhrer der Herren Bruder Gemahlin Zuſtand / vnd Weibliche Gerechtigkeit durch ſolche Vbergab ſolle vngeſchmälert; ſondern expreſsè ſalvirt ſeyn: Dagegen aber den Schweſtern/ vnd jhren Kindern nichts vorbehalten worden: welches aber gewißlich geſchehen were/ dafern ſie einig Recht/ oder anwartung gehabt hetten: allermaſſen ex origioali mehres zuvernehmen: vnd dabey auch diß zuerinnern iſt/ daß die letzten zwo Brüderliche Vergleichungen von An. 85. vnnd 93. nichts weniger / als die vorigen im Königl. Ampt confirmiret, vnd vorkommen ſeyn.

Hierauff nun ſtirbt Anno 98. D. leſt Söhne vnd Töchter/ deren Vormünden in den vngeſonderten Vätterlichen Gütern/ werden Krafft ob angezogener Vergleichungen/ die vberlebende Brüder/ nemlich / C. vnd E. jedoch abſque Inventario, & rationibus, vnd wird alſo eben daß jenige/ was zuvor diſſerhalb diſponirt geweſen/ practicirt, vnd D.

Söhne/

Söhne/activè,& paſſivè,deſſen inter patruos auffgerich-
teten fideicommiſſi, capaces gemacht: in dem ſie zwar
zur ſucceſſion bonorum à patre, pro indiviſo, cum pa-
truis poſſeſſorum zugelaſſen: aber gleichwol auch mit
den oneribus,ipſorum perſonis in fideicommiſſo anne-
xis,beſchweret worden/als nemlich/daß ſie weder Inventa-
rium,noch Raittung von iren Herren Vettern/als Vor-
münden/in illis bonis indiviſis fodern: Item/daß ſie/weil
die Herrn Vettern gelebt/ ſich auch in ſolche portionem
bonorum paternorum, pro indiviſo poſſeſſorum nicht
hetten theilen können/biß der jüngſte unter jhnen/ ſein vol-
kommen mündig Alter erreichete; welches noch von dato
kaum in etlichen Jahren geſchehen wird.

Status controverſiæ.

Ferner regt ſich in facto zu / daß in Anno 1601. beyde
Brüder C. und E.kurtz auffeinander / und zwar C.den 11.
Julij: E.aber den 17. Julij, Todes verfahren: Dahero nun-
mehr alle die/pro indiviſo poſſeſſa bona nit unbillich auff
D.Söhne gefallen. Es wird aber denſelben von jres Vat-
ters Schweſter Kindern lis moviret: Dieſelben ſagē/weil
E.zuletzt ohne Kinder/und letzten Willen geſtorben/ ſo we-
ren ſie/als Schweſter Kinder/zu deſſelben Erbſchafft eben
ſo nahe/als D.deß vorhin verſtorbenen Bruders Söhne:
Denn es iſt ein jeder in d' Zahl/nach dem letzt verſtorbenen
E.im dritten Grad zubefinden: ſtellen alſo Foderung an/
alſo ob E.der letzte unter den fünff Brüdern gantz ab inte-
ſtato verſtorben were: laſſen ſich auch die zwiſchen den
Brüdern auffgerichte Ordnungen nichts jrren; dieweil
dieſelbe in diſpoſitivis, nit eben von den Erben/ſondern al-
lein von jnen/denn nunmehr allen verſtorbenen Brüdern
beſagen: und derwegen jhrem/der Schweſter Kinder vor-
geben nach/nunmehr mit der offtgemeldeten Brüder To-
de/ſollen erloſchen ſeyn.

Rationes ex parte actorum.

Und zwar leſt ſich daß Weſen primâ fronte, nicht we-
nig zweiffelhafftig anſehen: dieweil vorſehenen Rechtens:
3 Erſtlich: quod † ſubſtitutiones conjecturis non in-
ducantur: & quod in dubio fideicommiſſum non præ-
ſumatur: *Oldrad.conſil.21.quem omnes, nemine diſcrepante, ſe-
quuntur,ut refert Marzar.conſ.7. & Mich.Graff.§.fideicommiſ-
ſum.quæſt.4.num.7.in fin. Anton.Fab 14.conjectur.cap.2.*
4 Vors andere/ob † wol bißweilen auch ex conjectora-
tâ mente teſtatoris,ein fideicōmiſs zuvermuthen; ſo müſ-
ſen doch ſolche conjecturę ſufficientes,ac neceſſariæ ſeyn/
und ex dictis, per teſtatorem, per verba inducentia diſ-
poſitionem, colligiret werden: ita dicit communem o-
pinionem eſſe *Pariſ.conſ.87.n.18.vol.2.Port.conſ.43.n.13.14.
& ſeq.*& communem, ac indubitatam dicit *Burſat.conſ.
64.n.2.vol 1.*
Vors dritte/ob gleich die Brüder/obiter,der Erben ge-
dencken/und ſie alſo in conditione ſetzen:ob nemlich einer/
oder der andere/ohne Leibs Erben ſterben würde. Ob auch
wol nicht zuzweiffeln/auch davon jetzo die Frage nicht iſt:
quod ejuſmodi liberi in conditione poſiti, ad patris he-
reditatem cenſeantur vocati, ſo hat doch ſolches gar eine
5 andere Meinung/in † hereditate patrui, ad quam diſpo-
ſitivè non vocantur,ex eo,quod in conditione ipſorum
fit mentio; *ut eſt gl.communiter recepta in l.Lucius.2.ff.de hered.
inſtit. Iul.Clar.§.teſtamentum.quæſt.77.ubi dicit,hanc opinionem
in Curijs & Scholis eſſe canonizatam, & ab ea non eſſe receden-
dum: & hanc eſſe approbatam frequentiori calculo dicit Roland. à
Valle.conſ.51.n.12.vol.3.Tiber.Decian.conſ.59.qui dicit, eſſe hodiè
pro opinione.gl. communem opinionem: & quam plurimos alios,
qui hanc opinionem frequentiori calculo receptam aſſerunt, refert
Tob.Non conſ.31.n.1.*
Vors vierte / ob auch wol der jetzigen Actorn Fraw
Mutter/als der verſtorbenen Gebrüder Schweſtern/ver-
zeche gethan / ſo iſt doch dieſelbe Verzicht allein auff jhre
Vätterliche und [illegible]erliche Erbſchafft / keines Weges
aber auff die Se[illegible] zuverſtehen:und gleich wie der itzi-
gen Actorn Fraw Muttern/ da ſie noch im Leben wern/
ungeacht ſolcher Verzicht / zu denen Erbfällen / ſo jhnen
Seitwarts zukommen/zu agiren frey ſtünde:alſo ſtehet es
jhren Erben gleichfals frey: cum † renunciationes ſint 6
ſtricti juris,& strictè accipiantur: *l.quicquid.de Verb.oblig.
Dec.conſ.378.requiſitus pro conſilio.n.3. Gravet.conſ.42. num.2.*
neque perſonas,& ea, de quibus nominatim actum eſt,
egrediuntur: *arg.l.14.ff.de novation. Marant.diſp.10.n.8. &
ſeqq.Tiraq.de jure primogenit.quæſt.40.n.113.& 120. Weſſenb.
conſ.11.n.14. Rol. à Valle conſ.11.n.4. & 17.vol.1.Dec.conſ.419.
n.9.conſ.452.n.21.& conſ.460.n.6.& conſil.352.n.7. & conſil.
379.n.3.Alber.conſ.74.n.1. & 2. Cacheran.deciſ. Pedemont.112.
n.5. Coler de Proceſſ.execut.part.1.cap.11.num.394.* quia,† in 7
dubio, nemo jus ſuum per renunciationem, vel alio
modo remiſiſſe,ac donaſſe alicui præſumitur: *l. Campa-
nus.ff.de oper.libert.l.cum de indebito ff.de probat.Bald.in l.1.n.6.
C.ad SCt.Velleja. Menoch.conſ.99.n.179.Dec.in l.poſtquam
liti n.14.C.de pact.Tiraq.in repetit.l.ſi unquam.in præf.num.129.
C.de revoc.donat.* Hinc † &,renunciatio generalis,ac ver- 8
bis univerſalibus facta,ad ea, quæ tempore renunciatio-
nis nondum competebant, ſed poſtea, ex facto aliquo,
proditura & comperitura ſunt, non extenditur: ſed re-
ſtringitur ad rem illam,de qua agitur: *l.1.§.1.l. qui cum tu-
toribus.ff.de tranſact. Cyn. in l.ſi quis in conſcribendo n.6.C. de E-
piſcop.& Cleric.Corbul.in tract.de jur.Emphyt.c.8.n.18. Soc.conſ.
72.n 1.vol.1.Pariſ.conſ.26.n.3.vol.3.Decian.conſ.39.n.64.vol.2.
Ioh.de Amic.conſ.29.n.9.Alban.conſ.385.n.2.* Et,† proinde id, 9
cui diſertè,& expreſsè renunciatum non eſt, etiamnum
durare intelligatur: *arg.l.ſancimus.C.de teſtam.Dec.conſ.352.
n.4.& conſ.379.n.3.& conſ.429.n.9. Weſſenb.conſ.10 num.9.*
Und weil dann / vors fünffte unverneinlich / daß die
meiſten Güter/ſo in E.als unter den fünff Brüdern / deß
letzt verſtorbenen/todten Munde ſich erlediget haben / auch
nach jhrer Natur/allodial und Erb / keines Weges aber
Lehen ſeyn: ſo wol auch gedachter E. ein ſtatlich Bahrgeld
gelaſſen haben ſolle: und denn kein Zweiffel iſt / daß † in 10
Erbgütern/Schweſter Kinder ſo wol / als Brüder Kin-
der/dem Avunculo,und reſpectivè patruo zugleich ſucce-
diren in capita: *per Novel.118.§ ſi igitur.verſ ſed ipſis.arg.l.2.§.
2.ff.de ſuis & legit.Mynſ.cent.3.obſerv.94. Weſſenbec.conſ.84.*
Quod & jure Saxonico,in his terris uſitato, verum eſſe
teſtatur *Henning.Goden.conſ.68.* Landrecht *lib.1.artic.17. & eſt
ſententia poſt* Weichbild. *tit.* Schweſter unnd Brüder
Kinder/ſein einander gleich nahe. *Fachſ.differ. jur. civil. &
Saxon.differ.28. item per Conſtitutionem Carol. V. ſpecialiter de
ſucceſſione hac,in Comitijs Spirenſibus Anno 1529. promulgatam.*
Als wil / auß dieſem allem ſcheinbar folgen / daß E.
Schweſter Kinder/zu deſſelben † Erbſchafft/pro rata, ne- 11
ben D.als deß Bruders Söhnen / propter æqualitatem
diſtantiæ gradus,darinnen ſie beyderſeits / nemlich im drit-
ten Grad/befunden werden/zuzulaſſen ſein ſolten. *per text.
in auth ut cum de appellat. §. & hoc quidem. de parentum. verſ.ſi
autem.ibi:quos ab inteſtato ad hereditatem defuncti vocantur,res e-
jus dari reſpondemus. Collat.8.tit.12.l.un.§.cum autem. ibi. quod,
ſi hoc non ſit,vel ab inteſtato,ſucceſſores,eam hereditatem ſuſcipiant.
C.de Caduc.tollend. Dominic. Arum.diſput.Iur. Civil.11. theſ.12.*
item,† per theoricam, quod caſus omiſſus ſemper cen- 12
ſeatur eſſe relictus diſpoſitioni juris communis: *l.ſi cum
dotem.23.l.ſi verò, 65.§.de viro.ff.de ſolut. matrim. l.ſi extraneum.
6.C.de condit.cauſſ.l.commodiſſimè.de liber.& poſthum.Bald.in
l.cum proponebatur appoſit.1.ff.de legat.2.*

Rationes ex parte Reorum.

Aber/ungeachtet aller obgeſetzten/ und anderer Gründe/
ſo für die Schweſter-Kinder möchten angezogen werden/
iſt kein Zweiffel/daß in gegenwertiger facti ſpecie, viel treſ-
ſenlichere rationes,ex parte Reorum,D. Söhne/militi-
ren daß ſie nemlichen allein zu jhres Vettern E. aller und
jeder ſucceſſion zuzulaſſen/uñ davon die Schweſter-Kin-
der billich gantz und gar außgeſchloſſen ſeyn/ und bleiben.
Denn erſtlich/iſt in facto gewiß/und unlaugbar/ dz die
Communio bonorum,pro indiviſo poſſeſſorū, zur Zeit/
als E.d' letzte/unter den fünff Brüdern geſtorben / noch ge-

Der Fall verhelt ſich alſo.

1 ES † haben A. B. C. D. vnd E. vngeſonderte Brüder/ Herren von K. Dienſtags nach Trium regum, Anno 1569 einen geſampten letzten Willen/ vnd reprocirende Vbergab/ vorm Königl. Ampt G. auffgerichtet der geſtalt/ da irgend einer/ oder mehr vnter inen/ den Brüdern/ ohne eheliche Leibes-Erben Todes halben abgehen würde: Daß allweg die andern/ ſo damals/ tempore nimirum obitus, im Leben ſeyn würden/ der verſtorbenen nachgelaſſene Haab vnd Güter/ auff gleichen Anthell jhrer Perſonen ohn menniglichs Einhalt/ oder Verhinderung erben ſolten: mit Vorbehalt/ daß ein jeder/ auff ſein Anthell ſolche Gab/ endern möge. Daß ſie aber ſolches alſo zuordnen wol befugt geweſen/ iſt kein Zweiffel/ weil ſie in eventum jhre Leibes-Erben nicht außgeſchloſſen; da vielleicht einer oder der andere derſelben bekommen möge. Daß ſie aber auch hierunter jhre Schweſtern außgeſchloſſen. Deſſen ſeyn ſie wol befugt geweſen/ cum & aliàs jure commun. fratrem & ſororem exheredare liceat, modò turpis perſona non inſtituatur: vnnd ſonderlichen/ weil die Schweſtern in andere Wege/ von den vätterlichen Gütern abgeſtattet geweſen/ auch Verzicht gethan haben/ wie daniden mit mehrem außgeführet werden ſol. Dieſes allein iſt vornemlich in dieſer erſten Brüderlichen ſubſtitutione reciproca zumercken/ daß ſie jhrer eignen Kinder/ oder Leibes Erben/ derer ſie damals keine gehabt/ darinnen anders nicht/ als conditionaliter gedencken/ ſi nimirum aliquis ex nobis, ſine liberis deceſſerit: quod genus loquendi Jureconſultis eſt, poni in conditione. Daher nachmals die Frage entſtehet: An poſiti in conditione, cenſeantur diſpoſitivè ad fideicommiſſum vocati? wie daniden/ mit mehrem zubefinden ſeyn wird. Vnd iſt allhier Eingangs dieſes vornemlich zu attendiren, was in dieſer erſten Brüderlichen diſpoſition
2 für eine ſubſtitutio zu conſideriren ſey: Et † indubitatum eſt, quia teſtator dixit, ſi quis eorum, ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo: quod hoc caſu ſubſtitutio dicatur reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: ut totidem verbis *poſt Sfort. Odd. in praelud. comp. part. 6. quaeſt. 4. in fin. Graff. in §. ſubſtitutio. quaeſt. 54. in fin. tradit Nicol Intrigl. tract. de ſubſtit. cent. 2 quaeſt. 50 nu. 20.* Vnter deſſen haben einer/ vnd andere Brüder gefreyhet/ vnd inſonderheit hat der jüngſte Herr E. welcher nachmals am lengſten gelebet/ vnd de cujus hereditate jam controvertitur, den 10. Auguſti Anno 1577. obgedachte Ordnung/ vom Königl. Ampt G widerholet/ ſeyn Weib auff vier tauſent Thal. Krafft vorhin beſchehenen reſervats verleibdinget; auch jhr noch vber diß/ von zwey tauſent Thal. den uſumfructum verſchrieben: wie auß der Vbergab mit mehrem zuſehen. Vnd darauß vornemlich zu attendiren iſt; Erſtlich/ daß ſich ſolche Vbergab/ auff die erſte/ der ſamptlichen Brüder Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam zeucht: Vnd dem/ fürs ander/ daß in dieſer Vbergab/ die Herren Brüder/ oder jhre Leibs-Erben/ viel mahl in punctis principalib. ſucceſſorijs genennet: die Schweſtern aber mit keinem Worte gedacht werden: Daher nit zuzweiffeln ſein wil: Daß gleichfals in ſubſtitutione principal. die ſucceſſion nit allein auff die Herren Brüder: ſondern auch auff jhre Erben/ vnd ſonderlich die maſculos, pro conſervandis bonis, in agnatione, & familia paterna, müſſe verſtanden werden.

Bald nach dieſer andern Brüderlichen reciprocirten Vbergab ſtirbt der eine vnter jhnen nemlich B. ohne Leibs-Erben: denſelben ſuccediren auch alſo die andern vier Brüder/ excluſis ſororibus, vnd bleiben nicht allein einen Weg/ als den andern/ in vngeſonderten vätterlichen/ vnd andern Gütern ſitzen/ ſondern ſie ernewren auch die vorige Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam, auß angehefteter Vrſachen Damit zwiſchen jhnen/ vnd jren neheſten Nachkommen aller Streit verhütet bleiben möge. Welche Wort gewißlich damals von niemand anders/ als von jhren/ der diſponenten Kindern haben können verſtanden werden: vnd aber damals vnter jhnen keiner/ als D. Kinder gehabt hat: Die Schweſtern aber/ als welche lang abgeſtattet/ vnd/ ohne diß/ remotiores geweſen/ vnd viel weniger/ deroſelben Kinder; haben ſie damit nicht meinen können. Vnd das noch mehr iſt/ ſo haben ſich in ſolcher tertiò repetita reciproca ſubſtitutione, die Brüder mit einander dahin verbunden/ da einer oder mehr vnter jhnen ſtürbe/ vnd Kinder hinter ſich verlieſe/ (welches auff niemand anders/ als auff D. der allein vnter den Brüdern/ Kinder gehabt/ effectivè gemeint/) ſo ſolten in allweg die vberlebende Brüder/ deß verſtorbenen Bruders Kinder/ allein Vormünden ſeyn/ in allem dem/ was jhnen/ von jhres verſtorbenen ſeeligen Vatters Anthell zuſtändig ſeyn würde/ vnd zwar/ ohn alle Rechnung: deren ſie einander/ in eventum erlaſſen: Item/ es ſollen ſich auch dieſelben Brüder Kinder/ vor jhren mündigen Jahren/ von den Vettern/ oder patruis zu ſondern/ oder jhren Vätterlichen Erbtheil zufodern/ ehe ſie ein vnd zwantzig Jahr deß alters erfüllen werden/ nicht macht haben: ſonſt ſol der vberlebende Bruder ſie jhres/ oder ſeines Gefallens von ſich abtheilen. den Töchtern ein billich gleichmeſſig Ehegeld verordnen/ vnd in allweg/ ſolle die erſte Vbergab in eſſe bleiben/ was aber eines/ oder deß andern Bruder Kinder/ von jhren Müttern erben würden/ ſolches ſolle hierinnen nicht begriffen ſeyn: wie ſolches alles mit mehrem/ in originali, vnterm dato den 11. Maij, Anno 1589. zuſehen.

Als nun vnter den damals noch vberlebenden vieren Brüdern/ der eine/ als nemlich A. auch Todes abgangen: haben darauff die drey noch vbrige C. D. E. den 26. Maij, An. 1593. widerumb/ das vorige pactum, reciprocae ſubſtitutionis erholet: vnd deſſen dieſe nachfolgende deutliche Vrſachen geſetzt:

Erſtlich/ weil ſie noch ferner/ in vnzertheilten Gütern beyſammen zubleiben entſchloſſen.

Vors andere/ weil ſie verſchuung zuthun bedacht; damit aller Mißverſtand/ Streit vnd vnvornehmen vmb ſo viel mehr verhütet.

Vnd dann vors dritte/ die erfundene hertzliche Brüderliche Liebe/ Trew/ vnd Einigkeit auch auff die Nachkommenden fortgepflantzet/ vnd erhalten werden möge.

Daneben/ erholen ſie voriges pactum, vnd caviren darinnen. da einer auß den Brüdern Kinder hinter ſich verlaſſen würde/ daß die vberlebenden Brüder in den jenigen Gütern/ ſo von jhres verſtorbenen Vattern Antheile/ ex bonis pro indiviſo poſſeſſis, herrühreten/ derſelben praedefuncti fratris liberorum Vormünde/ ſ Auffrichtung aller eines Inventarij, vnd aller Raitung erlaſſen ſeyn ſolten. Item/ daß deß vorhinſterbenden Söhne/ ſich von den vberlebenden nit abtheilen ſollen/ biß der jüngſte vnter jhnen zu ſeinen vollſtändigen Jahren kommen ſeyn würde (welche beyde Articul, in niemand anders/ als in D. Söhnen haben können verificiret werden, weil die andern Brüder/ niemals keine Kinder gehabt) vnd dann letzlich/ daß jhrer der Herren Bruder Gemahlin Zuſtand/ vnd Weibliche Gerechtigkeit durch ſolche Vbergab ſolle vngeſchmälert; ſondern expreſsè ſalvirt ſeyn: Dagegen aber den Schweſtern/ vnd jhren Kindern nichts vorbehalten worden: welches aber gewißlich geſchehen were/ dafern ſie einig Recht/ oder anwartung gehabt hetten: allermaſſen ex originali mehres zuvernehmen: vnd dabey auch diß zuerinnern iſt/ daß die letzten zwo Brüderliche Vergleichungen von An. 85. vnnd 93. nichts weniger/ als die vorigen im Königl. Ampt confirmiret, vnd vorkommen ſeyn.

Hierauff nun ſtirbt Anno 98. D. leſt Söhne vnd Töchter/ deren Vormünden in den vngeſonderten Vätterlichen Gütern/ werden Krafft ob angezogener Vergleichungen/ die vberlebende Brüder/ nemlich/ C. vnd E. jedoch abſque Inventario, & rationibus, vnd wird alſo eben daß jenige/ was zuvor diſſerhalb diſponirt geweſen/ practicirt, vnd D. Söhne/

Söhne/activè,& paſſivè,deſſen ihrer patruos auffgerichteten fideicommiſſi, capaces gemacht: in dem ſie zwar zur ſucceſſion bonorum à patre, pro indiviſo, cum paternis poſſeſſorum zugelaſſen: aber gleichwol auch mit den oneribus,ipſorum perſonis in fideicommiſſo annexis,beſchweret worden/als nemlich/daß ſie weder Inventarium,noch Raittung von iren Herren Vettern/als Vormündern/in illis bonis indiviſis fodern: Item/daß ſie/wañ die Herrn Vettern gelebe/ ſich auch in ſolche portionem bonorum paternorum, pro indiviſo poſſeſſorum nicht hetten theilen können/biß der jüngſte vnter ihnen / ſein volkommen mündig Alter erreichete; welches noch von dato kaum in etlichen Jahren geſchehen wird.

Status controverſiæ.

Ferner tregt ſich in facto zu / daß in Anno 1601. beyde Brüder C. vnd E.kurtz auffeinander / vnd zwar C.den 11. Julij; E.aber den 17. July, Todes verfahren: Dahero nunmehr alle die/pro indiviſo poſſeſſa bona nit vnbillich auff D.Söhne gefallen. Es wird aber denſelben von ires Vaters Schweſter Kindern lis moviret: Dieſelben ſagē/weil E.zuletzt ohne Kinder/vnd letzten Willen geſtorben/ ſo weren ſie/als Schweſter Kinder/zu deſſelben Erbſchafft eben ſo nahe/als D.deß vorhin verſtorbenen Bruders Söhne: Denn es iſt ein jeder in dˀ Zahl/nach dem letzt verſtorbenen E.im dritten Grad zubefinden: ſtellen alſo Foderung an/ alſo ob E.der letzte vnter den fünff Brüdern gantz ab inteſtato verſtorben were: laſſen ſich auch die zwiſchen den Brüdern auffgerichte Ordnungen nichts jeren; dieweil dieſelbe in diſpoſitivis, nit eben von den Erben/ſondern allein von jnen/denn nunmehr allen verſtorbenen Brüdern beſagen:vnd derwegen ihrem/der Schweſter Kinder vorgeben nach/nunmehr mit der offtgemeldeten Brüder Tode/ſollen erloſchen ſeyn.

Rationes ex parte actorum.

Vnd zwar leſt ſich daß Weſen primâ fronte, nicht wenig zweiffelhafftig anſehen: dieweil vorſehenen Rechtens:

3 Erſtlich: quod † ſubſtitutiones conjecturis non inducantur: & quod in dubio fideicommiſſum non præſumatur: *Oldrad.conſil.21.quem omnes, nemine diſcrepante, ſequuntur,ut refert Marzar.conſ.7. & Mich.Graſſ.§. fideicommiſſum.quæſt.4.num.7.in fin. Anton.Fab 14.conjectur.cap.2.*

4 Vors andere/ob † wol bißweilen auch ex conjecturatâ mente teſtatoris,ein fideicōmiſs zuvermuthen; ſo müſſen doch ſolche conjecturę ſufficientes,ac neceſſariæ ſeyn/ vnd ex dictis, per teſtatorem, per verba inducentia diſpoſitionem, colligirt werden: ita dicit communem opinionem eſſe *Pariſ.conſ.87.n.18.vol.2. Port.conſ.43.n.13.14. & ſeq.*& communem, ac indubitatam dicit *Burſat. conſ. 64.n.2.vol 1.*

Vors dritte/ob gleich die Brüder/obiter,der Erben gedencken/vnd ſie alſo in conditione ſetzen:ob nemlich einer/ oder der andere/ohne Leibs Erben ſterben würde. Ob auch wol nicht zu zweiffeln/ auch davon jetzo die Frage nicht iſt: quod ejuſmodi liberi in conditione poſiti, ad patris hereditatem cenſeantur vocati, ſo hat doch ſolches gar eine

5 andere Meinung/in † hereditate patrui, ad quam diſpoſitivè non vocantur,ex eo,quod in conditione ipſorum fit mentio; *ut gl. gl.communiter recepta in l.Lucius.2.ff.de hered. inſtit. Iul. Clar.§.teſtamentum.quæſt.77.ubi dicit,hanc opinionem in Curijs & Scholis eſſe canonizatam, & ab ea non eſſe recedendum: & hanc eſſe approbatam frequentiori calculo dicit Roland. à Valle.conſ.51.n.12.vol.3.Tiber.Decian.conſ.59.qui dicit, eſſe hodiè pro opinione.gl. communem opinionem: & quam plurimos alios, qui hanc opinionem frequentiori calculo receptam aſſerunt, refert Tob. Non conſ.31.n.1.*

Vors vierte/ ob auch wol der jetzigen Actorn Fraw Muttere/als der verſtorbenen Gebrüder Schweſtern/verzicht gethan / ſo iſt doch dieſelbe Verzicht allein auff ihre Väterliche vnd [illegible]erliche Erbſchafft / keines Weges aber auff die Seit[illegible] verſtehen:vnd gleich wie der jetzigen Actorn Fraw [illegible]/ da ſie noch im Leben were/ vngeacht ſolcher Verzicht / zu denen Erbfällen / ſo jhnen Seitwarts zukommen/zu agiren frey ſtünde: alſo ſtehet es

jhren Erben gleichfals frey: cum † renuociationes ſint 6

ſtricti juris,& ſtrictè accipiantur: *l.quicquid.de Verb. oblig. Dec.conſ.378.requiſitus pro conſilio.n.3. Gravet.conſ.42. num.2.* neque perſonas,& ea, de quibus nominatim actum eſt, egrediuntur: *arg.l.14.ff.de novation. Marant.diſp.10.n.8. & ſeqq.Tiraq.de jure primogenit.quæſt.40.n.113.& 120. Weſſenb. conſ.11.n.14. Rol. à Valle conſ.11.n.4.& 17.vol.1.Dec.conſ.419. n.9.conſ.452.n.21.& conſ.460.n.6.& conſil.352.n.7. & conſil. 379.n.3. Alber.conſ.74.n.1. & 2. Cacheran.deciſ. Pedemont.112.*

n.5. Coler de Proceſſ.execut.part.1.cap.11. num.394. quia,† in 7

dubio, nemo jus ſuum per renunciationem, vel alio modo remiſiſſe,ac donaſſe alicui præſumitur: *l. Campanus.ff.de oper.libert l.cum de indebito ff.de probat.Bald.in l. 1. n.6. C.ad SCt.Vellejan. Menoch.conſ. 99.n. 179. Dec.in l.poſtquam liti.n 14.C.de pact.Tiraq.in repetit.l.ſi unquam.in præf.num. 129.*

C.de revoc.donat. Hinc † &,renunciatio generalis,ac ver- 8

bis univerſalibus facta,ad ea, quæ tempore renunciationis nondum competebant, ſed poſtea, ex facto aliquo, proditura & competitura ſunt, non extenditur: ſed reſtringitur ad rem illam,de qua agitur: *l.1.§.1.l. qui cum tutoribus.ff.de tranſact. Cyn. in l.ſi quis in conſcribendo n.6.C. de Epiſcop.& Cleric. Corbul.in tract.de jur.Emphyt.c.8.n.18. Soc.conſ. 72.n 1.vol.1.Pariſ.conſ.26.n.3.vol.3.Decian.conſ.39.n.64.vol.2.*

Ioh.de Amic.conſ.29.n.9. Alban.conſ.385.n.2.ut,† proinde id, 9

cui diſertè,& expreſsè renunciatum non eſt, etiamnum durare intelligatur:*arg. l.ſancimus.C.de teſtam. Dec.conſ.352. n.4.& conſ.379.n.3.& conſ.429.n.9. Weſſenb.conſ.10.num.9.*

Vnd weil dann / vors fünffte vnverneinlich / daß die meiſten Güter/ſo in E.als vnter den fünff Brüdern / deß letzt verſtorbenen/toden Munde ſich erlediget haben / auch nach ihrer Natur/allodial vnd Erb / keines Weges aber Lehen ſeyn: ſo wol auch gedachter E. ein ſtattlich Bahrgeld

gelaſſen haben ſolle: vnd denn kein Zweiffel iſt / daß † in 10

Erbgütern/Schweſter Kinder ſo wol / als Brüder Kinder/dem Avunculo,vnd reſpectivè patruo zugleich ſuccediren in capita: *per Novel.118.§.ſi igitur.verſ.ſed ipſis.arg.l.2.§. 2.ff.de ſuis & legit. Myns.cent.3.obſerv.94. Weſſenbec.conſ.84.* Quod & jure Saxonico,in his terris uſitato, verum eſſe teſtatur *Hennig.Goden.conſ.68.* Landrecht *lib.1.artic.17. & eſt ſententia poſt* Weichbild. *tit.* Schweſter vnnd Bruder Kinder/ſein einander gleich nahe. *Sachſ. differ. jur. civil. & Saxon.differ.28. item per Conſtitutionem Carol. V. ſpecialiter de ſucceſſione hac, in Comitijs Spirenſibus Anno 1529. promulgatam.*

Als wil / auß dieſem allem ſcheinbar folgen / daß E.

Schweſter Kinder/zu deſſelben † Erbſchaffe/pro rata, ne- 11

ben D.als deß Bruders Söhnen / propter æqualitatem diſtantiæ gradus,darinnen ſie beyderſeits / nēlich im dritten Grad/befunden werden/zuzulaſſen ſein ſolten.*per text. in auth.ut cum de appellat. §. & hoc quidem. de parentum. verſ.ſi autem abſque ab inteſtato ad hereditatem defuncti vocantur,jus ejus dari reſpondemus. Collat.8.tit.12.l.un.§.cum autem. ibi. quod, ſi hoc non ſit,vel ab inteſtato,ſucceſſores,eam hereditatem ſuſcipiant. C.de Caduc.tollend. Dominic. Arum.diſput. Iur. Civil.11. theſ.12.*

item,† per theoricam, quod caſus omiſſus ſemper cen- 12

ſeatur eſſe relictus diſpoſitioni juris communis: *l.ſi cum dotem.23 l.ſi verò, 65.§.de viro.ff.de ſolut. matrim. l.ſi extraneum. 6.C.de condit.cauſ.l.commodiſſimè.de liber.& poſthum.Bald.in l.cum proponebatur oppoſit.1.ff.de legat.2.*

Rationes ex parte Reorum.

Aber/vngeachtet aller obgeſetzten/vnd anderer Gründe/ ſo für die Schweſter Kinder möchten angezogen werden/ iſt kein Zweiffel/daß in gegenwertiger facti ſpecie,viel treffenlichere rationes,ex parte Reorum,D. Söhne/militiren daß ſie nemlichen allein zu jhres Vettern E. aller vnd jeder ſucceſſion zuzulaſſen/vñ davon die Schweſter Kinder billich gantz vnd gar außgeſchloſſen ſeyn/ vnd bleiben.

Denn erſtlich/iſt in facto gewiß/vnd vnlaugbar/ dz die Communio bonorum, pro indiviſo poſſeſſorū,zur Zeit/ als E.dˀ letzte/vnter den fünff Brüdern geſtorben / noch ge-

Der Fall verhelt ſich alſo.

1 ES † haben A. B. C. D. vnd E. vngeſonderte Brüder/Herren von K. Dienſtags nach Trium regum, Anno 1569 einen geſampten lezten Willen/vnd reprocirende Vbergab/ vorm Königl. Ampt G. auffgerichtet der geſtalt/da irgẽd einer/oder mehr vnter jnen/den Brüdern/ohne eheliche Leibes-Erbẽ Todes halbẽ abgehen würde: Daß allweg die andern/ſo damals/ tempore nimirum mortis, im Leben ſeyn würden/ der verſtorbenen nachgelaſſene Haab vnd Güter / auff gleichen Antheil jhrer Perſonen ohn menniglichs Einhalt / oder Verhinderung erben ſollen: mit Vorbehalt / daß ein jeder/auff ſein Antheil/ſolche Gab/endern möge. Daß ſie aber ſolches alſo zuordnen wol befugt geweſen / iſt kein Zweiffel/weil ſie in eventum jhre Leibes-Erben nicht außgeſchloſſen; da vielleicht einer oder der andere derſelben bekommen möge. Daß ſie aber auch hierunter jhre Schweſtern außgeſchloſſen. Deſſen ſeyn ſie wol befugt geweſen / cum & alias jure communi fratrem & ſororem exheredare liceat, modò turpis perſona non instituatur: vnnd ſonderlichen / weil die Schweſtern in andere Wege / von den väterlichen Gütern abgeſtattet geweſen / auch Verzicht gethan haben/wie daniden mit mehrem außgeführet werden ſol. Dieſes allein iſt vornemlich in dieſer erſten Brüderlichen ſubſtitutione reciproca zu mercken/daß ſie jhrer eignen Kinder/oder Leibes Erben / derer ſie damals keine gehabt/darinnen anders nicht / als conditionaliter gedencken / ſi nimirum aliquis ex nobis, ſine liberis deceſſerit: quod genus loquendi Jureconſultis eſt, poni in conditione. Daher nachmals die Frage entſtehet: An poſiti in conditione, cenſeantur diſpoſitivè ad fideicommiſſum vocati? wie da nieden / mit mehrem zubefinden ſeyn wird. Vnd iſt allhier Eingangs dieſes vornemlich zu attendiren, was in dieſer erſten Brüderlichen diſpoſition
2 für eine ſubſtitutio zu conſideriren ſey: Et † indubitatum eſt, quia teſtator dixit, ſi quis eorum, ſine liberis deceſſerit, aliom ſubſtitui: quod hoc caſu ſubſtitutio dicatur reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: ut totidem verbis *poſt Sfort. Odd. in prælud comp. part. 6. quæſt 4. in fin. Graſſ. in §. ſubſtitutio. quæſt. 54. in fin. tradit Nicol Intrigl tract. de ſubſtit cent 2 quæſt. 50 nu. 20.* Vnter deſſen haben einer / vnd andere Brüder gefreyhet/ vnd inſonderheit hat der jüngſte Herr E. welcher nachmals am lengſten gelebet/vnd de cujus hereditate jam controvertitur, den 10. Auguſti Anno 1577. obgedachte Ordnung / vom Königl. Ampt G widerholet/ſeyn Weib auff vier tauſent Thal. Krafft vorhin beſchehenen reſervats verleibdinget; auch jhr noch vber diß / von zwey tauſent Thal. den uſumfructum verſchrieben: wie auß der Vbergab mit mehrem zuſehen. Vnd daran iſt vornemlich zu attendiren iſt; Erſtlich/daß ſich ſolche Vbergab / auff die erſte/der ſamptlichen Brüder Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam zeucht: Vnd denn / fürs ander / daß in dieſer Vbergab/die Herren Brüder/oder jhre Leibs-Erbẽ/ viermahl in punctis principalib. ſucceſſorijs genennet: die Schweſtern aber mit keinẽ Worte gedacht werden: Daher nit zuzweiffeln ſein wil: Daß gleichfals in ſubſtitutione principali, die ſucceſſion nit allein auff die Herren Brüder; ſondern auch auff jhre Erben / vnd ſonderlich die maſculos, pro conſervandis bonis, in agnatione, & familia paternâ, müſſe verſtanden werden.

Bald nach dieſer andern Brüderlichen reciprocirten Vbergab ſtirbt der eine vnter jhnen nemlich B. ohne Leibs-Erben: denſelben ſuccediren auch alſo die andern vier Brüder / excluſis ſororibus, vnd bleiben nicht allein einen Weg/als den andern/ in vngeſonderten väterlichen/ vnd andern Gütern ſitzen / ſondern ſie ernewren auch die vorige Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam, auß angeheffteter Vrſachen Damit zwiſchen jhnen/vnd jren negſten Nachkommen aller Streit verhütet bleibẽ möge.

Welche Wort gewißlich damals von niemand anders/ als von jhren / der diſponenten Kindern haben können verſtanden werden: vnd aber damals vnter jhnen keiner/ als D. Kinder gehabt hat: Die Schweſtern aber / als welche lang abgeſtattet/ vnd/ohne diß / remotiores geweſen/ vnd viel weniger/deroſelben Kinder; haben ſie damit nicht meinen können. Vnd dz noch mehr iſt/ſo haben ſich in ſolche e tertiò repetita reciproca ſubſtitutione, die Brüder mit einander dahin verbunden / da einer oder mehr vnter jhnen ſtürbe/vnd Kinder hinter ſich verlieſe/ (welches auff niemand anders, als auff D der allein vnter den Brüdern/ Kinder gehabt/effectivè gemeint/) ſo ſolten in allweg die vberlebende Brüder/ deß verſtorbenen Bruders Kinder/ allein Vormünden ſeyn/in allem dem/was jhnen/von jhres verſtorbenen ſeeligen Vatters Antheil zuſtändig ſeyn würde/vnd zwar/ohn alle Rechnung: deren ſie einander/ in eventum erlaſſen: Item / es ſollen ſich auch dieſelben Brüder Kinder / vor jhren mündigen Jahren / von den Vettern/oder patruis zu ſondern/oder jhren Vätterlichen Erbtheil zufodern/ehe ſie ein vnd zwantzig Jahr deß alters erfüllen werden/nicht macht haben: ſonſt ſol der vberlebende Bruder ſie jhres/oder ſeines Gefallens von ſich abtheilen, den Töchtern ein billich gleichmeſſig Ehegeld verordnen/vnd in allweg / ſolle die erſte Vbergab in eſſe bleiben/ was aber eines/oder deß andern Bruder Kinder / von jhren Muttern erben würden / ſolches ſolle hierinnen nicht begriffen ſeyn: wie ſolches alles mit mehrem/ in originali, vnterm dato den 11. Maij, Anno 1589. zuſehen.

Als nun vnter den damals noch vberlebenden vieren Brüdern/der eine/als nemlich A. auch Todes abgangen: haben darauff die drey noch vbrige C. D. E. den 16. Maij, An. 1593. widerumb / dz vorige pactum, reciprocæ ſubſtitutionis erholet: vnd deſſen dieſe nachfolgende deutliche Vrſachen geſetzt:

Erſtlich, weil ſie noch ferner / in vnzertheilten Gütern beyſammen zubleiben entſchloſſen.

Vors andere/ weil ſie verſehnung zuthun bedacht; damit aller Mißverſtand/Streit vnd vnvornehmen vmb ſo vielmehr verhütet.

Vnd dañ vors dritte/die erfundene hertzliche Brüderliche Liebe / Trew / vnd Einigkeit auch auff die Nachkommenden fortgepflantzet / vnd erhalten werden möge.

Daneben/erholen ſie voriges pactum, vnd caviren darinnen, da einer auß den Brüdern Kinder hinter ſich verlaſſen würde / daß die vberlebenden Brüder in den jenigen Gütern/ſo von jhres verſtorbenen Vattern Antheile / ex bonis pro indiviſo poſſeſſis, herrühreten/derſelben prædefuncti fratris liberorum Vormünde/ô Auffrichtung aber eines Inventarij, vnd aller Raittung erlaſſen ſeyn ſolten. Item/daß deß vorabſterbenden Söhne / ſich von den vberlebenden nicht theilen ſollen / biß der jüngſte vnter jhnen zu ſeinen volſtändigen Jahren kommen ſeyn würde (welche beyde Articul, in niemand anders/als in D. Söhnen haben können verificiret werden, weil die andern Brüder/ niemals keine Kinder gehabt) vnd dann letzlich / daß jhrer der Herren Bruder Gemahlin Zuſtand / vnd Weibliche Gerechtigkeit durch ſolche Vbergab ſolle vngeſchmälert; ſondern expreſſè ſalviert ſeyn: Dagegen aber den Schweſtern/vnd jhren Kindern nichts vorbehalten worden: welches aber gewißlich geſchehen were/ dafern ſie einig Recht/ oder anwartung gehabt hetten: allermaſſen ex originali mehres zuvernehmen: vnd dabey auch diß zuerinnern iſt/ daß die letzten zwo Brüderliche Vergleichungen von An. 85. vnnd 93. nichts weniger / als die vorigen im Königl. Ampt confirmiret, vnd vorkommen ſeyn.

Hierauff nun ſtirbt Anno 98. D. leſt Söhne vnd Töchter/deren Vormünden in den vngeſonderten Väterlichen Gütern/werden Krafft ob angezogener Vergleichungen/ die vberlebende Brüder/nemlich / C. vnd E. jedoch abſque Inventario, & rationibus, vnd wird alſo eben daß jenige/ was zuvor diſſerhalb diſponirt geweſen/practicirt, vnd D.

Söhne/

Söhne/activè,& paſſivè,deſſen inter patruos auffgerich-
teten fideicommiſſi, capaces gemacht: in dem ſie zwar
zur ſucceſſion bonorum à patre, pro indiviſo, enm pa-
truis poſſeſſorum zugelaſſen: aber gleichwol auch mit
den oneribus,ipſorum perſonis in fideicommiſſo anne-
xis,beſchweret worden/als nemlich/daß ſie weder Inventa-
rium,noch Raittung von jren Herren Vettern/ als Vor-
mündern/in illis bonis indiviſis fodern: Item/daß ſie/wañ
die Herrn Vettern gelebe/ ſich auch in ſolche portionem
bonorum paternorum, pro indiviſo poſſeſſorum nicht
hetten theilen können/biß der jüngſte vnter jhnen/ ſein vol-
kommen mündig Alter erreichete; welches noch von dato
kaum in etlichen Jahren geſchehen wird.

Status controverſiæ.

Ferner tregt ſich in facto zu/ daß in Anno 1601. beyde
Brüder C. vnd E.kurtz auffeinander/vnd zwar C.den 11.
Julij;E.aber den 17. Julij,Todes verfahren: Dahero nun-
mehr alle die/pro indiviſo poſſeſſa bona nit vnbillich auff
D.Söhne gefallen. Es wird aber denſelben von jres Vat-
ters Schweſter Kindern lis moviret: Dieſelben ſagē/weil
E.zuletzt ohne Kinder/vnd letzten Willen geſtorben/ ſo we-
ren ſie/als Schweſter Kinder/zu deſſelben Erbſchafft eben
ſo nahe/als D.deß vorhin verſtorbenen Bruders Söhne:
Denn es iſt ein jeder in d' Zahl/nach dem letzt verſtorbenen
E.im dritten Grad zubefinden: ſtellen alſo Foderung an/
alſo ob E.der letzte vnter den fünff Brüdern gantz ab inte-
ſtato verſtorben were: laſſen ſich auch die zwiſchen den
Brüdern auffgerichte Ordnungen nichts jrren; dieweil
dieſelbe jn diſpoſitivis, nit eben von den Erben/ſondern al-
lein von jnen/denn nunmehr allen verſtorbenen Brüdern
beſagen: vnd derwegen jhrem/der Schweſter Kinder vor-
geben nach/nunmehr mit der offt gemeldeten Brüder To-
de/ſollen erloſchen ſeyn.

Rationes ex parte actorum.

Vnd zwar leſt ſich daß Weſen primâ fronte, nicht we-
nig zweiffelhafftig anſehen: dieweil vorſehenen Rechtens:
3 Erſtlich: quod † ſubſtitutiones conjecturis non in-
ducantur: & quod in dubio fideicommiſſum non præ-
ſumatur: *Oldrad.conſil.21.quem omnes, nemine diſcrepante, ſe-
quuntur, ut refert Marzar.conſ.7. & Mich.Graſſ.§. fideicommiſ-
ſum.quæſt.4.num.7.in fin. Anton.Fab 14.conjectur.cap.2.*
4 Vors andere/ob † wol bißweilen auch ex conjecturâ-
râ mente teſtatoris,ein fideicōmiſs zuvermuthen, ſo müſ-
ſen doch ſolche conjecturæ ſufficientes,ac neceſſariæ ſeyn/
vnd ex dictis, per teſtatorem; per verba inducentia diſ-
poſitionem, colligirt werden: ita dicit communem o-
pinionem eſſe *Pariſ.conſ.87.n.18.vol.2. Port.conſ.43.n.13.14.
& ſeq.* & communem, ac indubitatam dicit *Burſat.conſ.
64.n.2.vol 1.*

Vors dritte/ob gleich die Brüder/obiter,der Erben ge-
dencken/vnd ſie alſo in conditione ſetzen:ob nemlich einer/
oder der andere/ohne Leibs Erben ſterben würde: Ob auch
wol nicht zuzweiffeln/auch davon jetzo die Frage nicht iſt:
quod ejuſmodi liberi in conditione poſiti, ad patris he-
reditatem cenſeantur vocati, ſo hat doch ſolches gar eine
5 andere Meinung/in † hereditate patrui, ad quam diſpo-
ſitivè non vocantur,ex eo,quod in conditione ipſorum
fit mentio; *ut eſt gl.communiter recepta in l.Lucius.2.ff.de hered.
inſtit. Iul.Clar.§.teſtamentum.quæſt.77.ubi dicit, hanc opinionem
in Curijs & Scholis eſſe canonizatam, & ab ea non eſſe receden-
dum: & hanc eſſe approbatam frequentiore calculo dicit Roland. à
Valle.conſ.51.n.12.vol.3.Tiber.Decian.conſ.59.qui dicit, eſſe hodie
pro opinione.gl. communem opinionem: & quam plurimos alios,
qui hanc opinionem frequentiori calculo receptam aſſerunt, refert
Tob.Non conſ.31.n.1.*

Vors vierte/ ob auch wol der jetzigen Actorn Fraw
Mutter/als der verſtorbenen Gebrüder Schweſtern/ver-
zicht gethan/ ſo iſt doch dieſelbe Verzicht allein auff jhre
Väterliche vnd [illegible]erliche Erbſchafft/ keines Weges
aber auff die Se[illegible] zuverſtehen: vnd gleich wie der jtzi-
gen Actorn Fraw [illegible]/ da ſie noch im Leben were/
vngeacht ſolcher Verzicht/zu denen Erbfällen/ ſo jhnen
Seitwarts zukommen/zu agiren frey ſtünde: alſo ſtehet es
jhren Erben gleichsfals frey: cum † renunciationes ſint 6
ſtricti juris,& ſtrictè accipiantur: *l.quicquid.de Verb. oblig.
Dec.conſ.378.requiſitus pro conſilio.n.3. Gravet.conſ.42. num.2.*
neque perſonas,& ea, de quibus nominatim actum eſt,
egrediuntur: *arg.l.14.ff.de novation. Marant.diſp.10.n.8. &
ſeqq.Tiraq.de jure primogenit.quæſt.40.n.113.& 120. Weſſenb.
conſ.11.n.14. Rol. à Valle conſ.11.n.4. & 17.vol.1.Dec.conſ.419.
n.9.conſ.452.n.21.& conſ.460.n.6.& conſil.352.n.7. & conſil.
379.n.3. Alber.conſ.74.n.1.& 2. Cacheran.deciſ. Pedemont.112.
n.5. Coler de Proceſſ.execut.part.1.cap.11.num.394.* quia,† in 7
dubio, nemo jus ſuum per renunciationem; vel alio
modo remiſiſſe,ac donaſſe alicui præſumitur: *l. Campa-
nus.ff.de oper.libert l.cum de indebito ff.de probat.Bald.in l. 1.n.6.
C.ad SCt.Vellejan. Menoch.conſ. 99.n.179. Dec.in l.poſtquam
liti.n 14.C.de pact.Tiraq.in repetit.l.ſi unquam.in præf.num.129.
C.de revoc.donat.* Hinc † &,renunciatio generalis,ac ver- 8
bis univerſalibus facta,ad ea, quæ tempore renunciatio-
nis nondum competebant, ſed poſtea, ex facto aliquo,
proditura & competitura ſunt; non extenditur: ſed re-
ſtringitur ad rem illam,de qua agitur: *l.1.§.1.l. qui cum tu-
toribus.ff.de tranſact. Cyn. in l.ſi quis in conſcribendo.n.6.C. de E-
piſcop.& Cleric.Corbul.in tract.de jur.Emphyt.c.8.n.18. Soc. conſ.
72.n 1.vol.1.Pariſ.conſ.26.n.3.vol.3.Decian.conſ.39.n.64.vol.2.
Ioh.de Amic.conſ.29.n.9. Alban.conſ.385.n.2.* ot,† proinde id, 9
cui diſertè,& expreſsè renunciatum non eſt, etiamnum
durare intelligatur: *arg.l.ſancimus.C.de teſtam.Dec.conſ.352.
n.4.& conſ.379.n.3.& conſ.429.n.9. Weſſenb.conſ.10.num.9.*

Vnd weil dann/ vors fünffte vnverneinlich/ daß die
meiſten Güter/ſo in E.als vnter den fünff Brüdern/ deß
letzt verſtorbenen/todem Munde ſich erlediget haben/ auch
nach jhrer Natur/allodial vnd Erb/ keines Weges aber
Lehen ſeyn: ſo wol auch gedachter E. ein ſtattlich Bahrgeld
gelaſſen haben ſolle: vnd denn kein Zweiffel iſt/ daß † in 10
Erbgütern/Schweſter Kinder ſo wol/ als Brüder Kin-
der/dem Avunculo,vnd reſpectivè patruo zugleich ſucce-
diren in capita: *per Novel.118.§.ſi igitur.verſ ſed ipſis.arg.l.1.§.
2.ff.de ſuis & legit. Mynſ.cent.3.obſerv.94. Weſſenbec.conſ.84:*
Quod & jure Saxonico,in his terris uſitato, verum eſſe
teſtatur *Hennig.Goden.conſ.68.* Landrecht *lib.1.artic.17. & eſt
ſententia poſt* Weichbild. *tit.* Schweſter vnnd Bruder
Kinder/ſein einander gleich nahe. *Fachſ.differ. jur. civil. &
Saxon.differ.28. item per Conſtitutionem Carol. V. ſpecialiter de
ſucceſſione hac,in Comitijs Spirenſibus Anno 1529.promulgatam.*

Als wil / auß dieſem allem ſcheinbar folgen/ daß E.
Schweſter Kinder/zu deſſelben † Erbſchafft/pro rata, he- 11
ben D.als deß Bruders Söhnen/ propter æqualitatem
diſtantiæ gradus,darinnen ſie beyderſeits / nēlich im drit-
ten Grad/befunden werden/zuzulaſſen ſein ſollen. *per text.
in auth ut cum de appellat. §. & hoc quidem. de parentum. verſ.ſi
autem.ibi:qui ab inteſtato ad hereditatem defuncti vocantur,jus e-
jus dare reſpondimus.Collat.8.tit.12.l.un.§.cum autem. ibi. quod,
ſi hoc non ſit,vel ab inteſtato,ſucceſſores,eam hereditatem ſuſcipiant.
C.de Caduc.tollend.Dommit. Arum.diſput. Iur. Civil.11. theſ.12.*
item,† per theoricam, quod caſus omiſſus ſemper cen- 12
ſeatur eſſe relictus diſpoſitioni juris communis: *l.ſi cum
dotem.23. l.ſi verò, 65.§.de viro.ff.de ſolut. matrim. l.ſi extraneus.
6.C.de condit.cauſſ.l.commodiſſimè.de liber.& poſthum.Bald.in
l.cum proponebatur oppoſit.1.ff.de legat.2.*

Rationes ex parte Reorum.

Aber/vngeachtet aller obgeſetzten/vnd anderer Gründe/
ſo für die Schweſter Kinder möchten angezogen werden/
iſt kein Zweiffel/daß in gegenwertiger facti ſpecie,viel treff-
ſentlichere rationes,ex parte Reorum,D.Söhne/militi-
ren daß ſie nemlichen allein zu jhres Vettern E. aller vnd
jeder ſucceſſion zuzulaſſen/vñ davon die Schweſter Kin-
der billich gantz vnd gar außgeſchloſſen ſeyn/ vnd bleiben.

Denn erſtlich/iſt in facto gewiß/vnd vnlaugbar/ dz die
Communio bonorum,pro indiviſo poſſeſſorū,zur Zeit/
als E.d' letzte/vnter den fünff Brüdern geſtorben/ noch ge-

*Menoch. conſ.*191.*n.*17. cujus quidem ratio hæc eſt, quod
15 † feudum ſine inveſtitura, nequaquam conſtitui poſſit:
*c.1.quib.mod.feud. conſtit.pot.2.F.*25. *Schrader. de feud. ſect.* 6.
num. 167. *Roſenth. de feud. concl.* 4. *num.*1. *& ſeqq. Curt. Iun.*
*de feud. part.*2. *quæſt* 4. *num.*14. *Moz. de ſubſtant. feud num.* 33.
16 Nec † ſufficit tamen, per recognitionem factum eſſe
feudale: niſi probetur id expreſsè recognitū eſſe in feu-
dum: *Menoch. d. præſ.* 91. *num.* 18. *Rol. à Vall. conſ.* 85. *num.*
19. *lib.*4. *Schoner. diſput. feudal lib.*2. *diſput. ult. theſ.* 62.

Vnd ob ſchließlich/die obeuerwente Vätterliche Ord-
nung wolte angezogen werden/iſt doch hierbey zumercken
daß zwar der Vatter bedacht mag geweſen ſein/dero-
mal eins eine Ordnung zwiſchen ſeinen Kindern zu-
machen: es kan aber nicht erwieſen werden/daß etwas
von demſelben richtiger vnd beſtendiger maſſen geſtifftet
ſey. Dann die obangeregte charta, darinnen ſeine Ord-
nung ſol vermerckt ſein/iſt vnvollkommen/vnd nicht al-
lein manu patris nicht exariret, ſondern/ nequidem ſub-
ſcribiret oder vnterzeichnet, viel weniger indictionem, aut
tempus magiſtratus annum, & diem hat es in ſich be-
17 griffen: quæ † requiſita, etiam in teſtamento inter libe-
ros, adeò ſunt neceſſaria, ut eorum defectus vitiet tale
teſtamentum: *Auth. quod ſine. C. de teſtament.* Nametſi re-
liquæ ſolennitates juris civilis, parenti teſtatori remiſſæ
ſunt: tamen ſolennitates *d. auth.* quod ſine, omitti nun-
18 quam poſſint: propterea, † quod inde defectus volun-
tatis, & probationis exiſtat, &c, ejuſmodi teſtamentum
ſimulationis, & fraudis argui poſſit: *d. auth. quod ſine. &*
auth. de teſtam. imperfect. in pr. l. ultim. cum auth. ſeq. C. famil.
herciſc. Salicet. & Bald. in l. hac conſultiſſ. §. *ex imperfecto. C. de*
*teſtam. Vaſqu. de ſucceſſ. lib.*3. §. 21. *num.*46. *Hieron. Pantſchm.*
*vol.*2 *quæſt. jur.*1. *num.*4. *& paſſim.* Vnd ob gleich den vn-
geſtandenen/ vnerweißlichen Fall zuſetzen; der Vatter
den Töchtern ein gewiſſes Ehegeld aſſigniret hette/ folget
doch darauß nicht/ daß darumb die Schweſtern erbloß
ſein müſten. Denn ſolch dotiren, vnd außſtatten iſt nicht
ein modus, die Töchter/ damit erbloß zumachen: uſque
19 † adeò, ut non valeat pactum cum filia factum, ut filia
dote contētâ, nullum habeat regreſſum ad bona pater-
na: *l. fin. de ſuis & legit. hered. l. pactum dotale. C. de collat. Iaſ.*
Alex. & alij Dd. in l. ſtipulatio hoc modo. ff. de verb. obligat. Dd. in
l. final. C. de pactis. Vnd abermal/ da gleich auff den euſ-
ſerſten Fall/ daß in angeregter charta, beſtimbte/ vnd ge-
nimbte Ehegeld/ der NN. Thal. ſolte an ſtadt deß natür-
lichen pflichttheils gehalten werden/ vnd daſſelbe dos te-
ſtamēto patris expreſſa, legitimæ ſuccedanea ſein/ würde
doch die andere Schweſter/ ſo in ihren vnmündigen Jah-
ren verſtorben dieſelbe aſſignirte dotem, zum halben theil/
auff ihre vberlebende Schweſter/ vnd Erben tranſmitti-
ret, vnd alſo D. Weib/ neben ihrer mitgifft/ auch den hal-
ben theil der Schweſter Ehegeld zuſordern haben. Dotes
20 † enim filiabus, ex allodialibus competentes, conſtitu-
tæ, & teſtamento à patre, in vicem legitimæ potiſſimū
relictæ tanquam puræ admonitoriæ, & modales de-
bentur, & tranſmitti poſſunt ad earum heredes, ab in-
teſtato ſuccedentes: *Bald. in l. Titio centum.* §. *Titio genero. de*
condit. & demonſtr. Grammat. conſil. 146. *Franc. Mantic. de con-*
*ject. ultim. volunt. lib.*4. *tit.*3 *num.*25. *& lib.* 11. *tit.*18. *num.*12.
Clarus in §. *teſtamentum. quæſt.*13. *num.*12. *Rauchb. vol.*1. *quæſt.*
38. *num.* 33. *& paſſim. Petr. Heig. vol.*1. *quæſt.*31. *per tot.* Quia
matrimonium hujus debiti cauſa, tali caſu, impulſiva,
21 non finalis eſt: quæ, † ceſſare poteſt, ſalvo manente effe-
ctu: *L.*1. §. *Sexum. de poſtul. Campeg. de dot. quæſt.* 29. *part.*1. *fol.*
22 285. *Sigiſm. Neapolit. conſ.*26. *nu.* 7. cum † cauſa impulſi-
va effectum moderari non ſoleat: *Abb. in c. cum. ceſſante.*
*num.*2. *ext. de appell. Covar. lib.*1. *var. reſolut. c. ult num.* 1. *verſ.*
23 *contraria.* præſertim, † cum cujuſque legati cauſa, regu-
lariter, & in dubio potius præſumatur impulſiva, non
finalis: *Mantica, de conject. ultim. volunt. lib.*6. *tit.*14. *num.* 15.
Bl. in l. cum tale. §. *legato ff. de condit. & demonſtr. Cephal. conſil.*
81. *num.* 1. *Menoch. conſil.*106. *num.*92. quamvis † fiſcus ſit 24
in dotibus, ex feudis debitis: *per rationes & jura, quæ prolixe*
*adducit Andr. Rauchb. vol.*1. *quæſt. jur. civil. & Saxon. quæſt.* 38.
*n.*2 *& ſeqq.*

Wird demnach gefragt: Erſtlich/ ob angeregtes
gut B. auß den producirten documenten, wegen der da-
rinnen begriffenen/ obenangezogenen wörtlin/ vor ein
Lehngut/ oder aber vielmehr/ ex generali præſumtione,
vnd der andern/ auß obgeregtē zweyen vertzeignugsbrieffē
ſich erregenden ſpecialibus præſumtionibus, conjectu-
ris, ac probationibus vor ein Allodium zuhalten/ vnd
dannenhero D. Eheweib darzu jure ſanguinis, vermöge
der beſchriebenen Kayſer- vnd Landvblichen Sächſiſchen
recht/ pro rata, zuverſtatten, vnd nach Erbgangs recht zu-
admittiren ſey?

Vors andere da es vor ein Erb vnd eigen gut zuhal-
ten/ ob auch D. Eheweib/ an dereſelben ſucceſſion, ihres
verſtorbenē Vatters letzter/ jedoch aber vnvolzogener wil-
le/ ratione naturali, etwas præjudiciren könne/ vnd ſie
mit dem darinnen ſpecificirten Ehegeld gantz abgeſtattet/
vnd zufrieden ſein müſſe?

Vors dritte/ auff denſelben Fall/ da mit dem angereg-
tē/ vnd teſtamento paterno aſſignirten Ehegeld/ D. Ehe-
weib abgeſtattet/ vnd ab hereditate paternâ, dadurch re-
moviret ſein ſolte: ob nicht die verſtorbene jüngſte
Schweſter jhr/ in berürtem teſtamento auffgeſetztes/ vnd
aus dem Vätterlichen Erbgut herrührendes Ehegeld/
pro rata, auff D. Eheweib verſeller vererbet/ vnd tranſ-
mittiret habe.

Vors vierdte/ da hierentgegen daß gut B. vor Lehn/ vnd
pro feudo zuachten/ was vor ein Ehegeld D. Eheweib
aus demſelben gebühre/ vnd wie ſie deſſentwegen darauß
allenthalben abzuſtatten vnd zubemitgifften ſey?

N. N.

Vrthel. † 25

Rudolff rc. So were das gut B davon die Frage mel-
det/ für ein Lehn zuhalten/ vnd hette A. der Lehnman da-
von nicht teſtiren können: Es würden aber ſeine Töchter/
vermöge des gemeinen Landesbrauch/ darauß billich ab-
geſtattet/ von Rechts wegen. Datum 25. Iunij Anno
1602.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LXIV.

*In fideicommiſſis, filii in locum patris ſuccedunt, quā-
do tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur, pa-
ter, ex cujus perſonâ filii venire intendunt,
mortuus dudum erat.*

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Subſtitutio reciproca mixta, cum compendioſâ, etiam fidei-
commiſſariam continens, dicitur, quando teſtator dixit: ſi
quis eorum ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo.
3 Subſtitutiones non inducuntur conjecturis: & in dubio fidei-
commiſſum non præſumitur.
4 Fideicommiſſum ex conjecturatâ mente teſtatoris colligitur,
ſi conjecturæ ſint ſufficientes, ac neceſſariæ, ex dictis per te-
ſtatorem, per verba inducentia diſpoſitionem, deſumtæ.
5 Liberi in conditione poſiti, ad hereditatem patrui diſpoſitivè
non vocantur, ex eo, quod in conditione ipſorum fit men-
tio.
6 Renunciationes ſunt ſtricti juris, & ſtrictè accipiendæ.
7 Nemo jus ſuum per renunciationem, vel alio modo remiſiſſe
ac donaſſe alicui præſumitur.
8 Renunciatio generalis non extenditur ad futura.
9 Cui renunciatum non eſt, etiamnum durare intelligitur.

10 In al.

10 In allodialibus, ſororum liberi, æquent liberi fratrum, avunculo, & reſpective patruo, æqualiter in capita ſuccedunt.
11 Liberi fratrum, & ſororum, propter æqualitatem diſtantiæ gradus, ad ſucceſſionem pariter admittendi.
12 Caſus omiſſus, ſemper cenſetur eſſe relictus diſpoſitioni Juris communis.
13 Filius in locum patris ſuccedit, quando tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur, pater, ex cujus perſona filius venit, mortuus erat.
14 In fideicommiſſis filius intrat in locum patris.
15 Societas omnium bonorum, non ſolum expreſſè verbis contrahi poteſt: ſed etiam tacitè, per actus ſociales, conſenſum ſocietatis illius indicantes.
16 In fideicommiſſis non tam verborum, quàm voluntatis ratio habetur: &, ex merâ etiam conjecturâ proceditur.
17 Fideicommiſſum non tantum fit expreſſè, ſed etiam tacitè, ex conjecturatâ mente & voluntate teſtatoris inducitur.
18 Voluntas teſtatoris, in fideicommiſſis inprimis attendi, & ſecundum illam judicari debet.
19 Etiamſi voluntas illa ex verbis expreſſè non appareat.
20 Quod obtinet, non ſolum in fideicommiſſo ſpeciali: ſed & univerſali.
21 Dum modò illæ conjecturæ colligantur per verba diſpoſitiva, vel enunciativa, ad gravatum directa.
22 Quoties filij poſiti in conditione, ſunt ex deſcendentibus teſtatoris, toties per fideicommiſſum ſubſtituti intelliguntur.
23 Gravati nequit, niſi qui judicio teſtatoris fuerit honoratus.
24 Quod maximè intelligendum, quando liberi, in conditione poſiti, expreſſè ſunt gravati.
25 Quoties teſtator vult bona ſua in familia conſervari, toties liberos in conditione poſitos, per fideicommiſſum ſubſtituere voluiſſe videtur.
26 Antecedens qui vult, dicitur etiam velle conſequens.
27 Quos teſtator in unâ parte teſtamenti diſpoſitivè vocat, ij cenſentur vocati, etiam ad eam partem, cujus reſpectu fuerunt in conditione poſiti.
28 Prohibitus teſtari, donec extent ſibi filij ſubſtitutus fideicommiſſariè dicitur.
29 Ex poſſeſſione communi, ſive pro indiviſo, arguitur voluntas poſſeſſorum fuiſſe; ut bona maneant in familiâ, & filios heredes.
30 Pro diſpoſito habetur, quod teſtator, ſi fuiſſet interrogatus, veriſimiliter reſpondiſſet, ſe ſic velle.
31 Fratribus pro indiviſo poſſidentibus bona, uno eorum mortuo, filius ſuccedit in locum patris.
32 Res communis ab uno ex ſocijs poſſeſſa, ab omnibus poſſideri cenſetur.
33 In allodialibus bonis pro indiviſo poſſeſſis, uno fratrum mortuo, ejus filij ſocietatem ineunt:
34 Societas eſt quædam fraternitas, in qua non ſemper ſecundum apicem juris: ſed ex æquo & bono proceditur.
35 Societatis emolumentum tranſit in heredes ſocij defuncti.
36 Societas tacitè quoque contrahitur, vel omnium, vel alicujus univerſitatis bonorum.
37 Societas omnium bonorum, ex hoc ſolo inter fratres contracta præſumitur, ſi, poſt mortem patris, diutius ſimul in bonis indiviſis cohabitârint, lucra inter ſe communicârint, & rationes invicem non reddiderint.
38 Societas largo modo dicitur, in qualibet re communi.
39 Societas prima eſt, quæ oritur inter fratres, viventes in una & eadem domo, ad unum panem, & vinum, & lucra communicantes, ſine inventario & rationibus.
40 Societatis fraternæ effectus eſt, ut, quæ ſunt in ſociorum dominio, invicem fiant communia, abſque alia traditione.
41 Quod ſecus eſt in ſocietate alicujus rei ſingularis.
42 Dotata ab avo, patre, fratre, vel filio fratris, non facit partem cum fratre, vel filio fratris, in hereditate avi, patris, vel fratris: ſed dotata ab uno horum, dicitur excluſa ab hereditate avi, patris & fratris, & non ab hereditate dotantis tantum.
43 Illo caſu fratres, vel fratrum filij tacitè & expreſſè vocantur.
44 Fratrum filij comprehenduntur in ſubſtitutione fideicommiſſariâ.
45 Heredes etiam extranei facto defuncti ſtare coguntur.
46 Heredes perſonam defuncti repreſentant, ejuſdemque cum illo ſunt juris, atque poteſtatis, cujus fuit defunctus.
47 Ad jura remiſſa, non datur regreſſus.
48 Naturalis ratio non patitur quicquam contra pactorum fidem fieri.
49 Quod ſemel placuit, amplius diſplicere nequit.
50 Juri ſuo renunciare, omnes habent licentiam.
51 Renuncians juri ſuo, illud repetere nequit.
52 Nepos ex filio, vel fratre, ſuccedit ex repræſentatione patris, qui ſucceſſurus erat, ſi vixiſſet: nepos verò ex filia, vel ſorore non ſuccedit, propter matrem jam dudum excluſam.
53 Tutelæ jus penes eos ſit, penes quos eſt ſpes ſucceſſionis.
54 Teſtatoris tacita voluntas, & affectio, anteponenda proprietati ſermonis.
55 Teſtator cenſetur magis diligere maſculos, quàm fœminas.
56 Quos teſtator vivens dilexit, etiam moriens diligere præſumitur.
57 Teſtator magis præſumitur diligere filios, in portione relicta eorum patri, quàm alios.
58 Teſtamentum prius perfectum, ex poſteriori imperfecto, rectè interpretatur, quando argumentum ſumitur, ad ſuſtinendam teſtatoris voluntatem.
59 Teſtamenti verba ambigua, etiam ex codicillis imperfectis rectè declarari poſſunt.
60 Voluntas teſtatoris colligitur ex contextu verborum teſtamenti.
61 Voluntas teſtatoris ambigua declaratur ex vicinis ſcriptis, hoc eſt, ex iis, quæ præcedunt, & ſequuntur.
62 Ex inferioribus teſtamenti verbis intelligitur mens teſtatoris.
63 Teſtator non creditur, in continenti ſe voluiſſe corrigere.
64 Sequentia determinant præcedentia, quando hæc ſunt obſcura & generalia, illa verò determinata.
65 Qualitates appoſitæ in uno capite, cenſentur in aliis repetitæ.
66 Clauſula poſita in medio, vel fine, refertur ad omnia.
67 Maximè, ubi eadem ratio habet locum.
68 Et maximè etiam tum, ubi ex aliis conjecturis colligitur, teſtatorem in caſu dubio idem ſenſiſſe quod in alio caſu expreſſit.
69 Subſtitutio & fideicommiſſum non præſumitur, niſi extenſio fiat per juris interpretationem.
70 Et niſi eadem ſit intentio voluntatis, licet aliqua ſit diverſitas in facto.
71 Subſtitutio latè interpretanda eſt, ut valeat, quatenus conjectura capi poteſt, id teſtatorem voluiſſe.
72 In fideicommiſſis ſola voluntas dicitur ſervari.
73 Jus accreſcendi locum habet etiam inter fideicommiſſarios heredes, etiamſi fideicommiſſum ſub conditione ſit relictum.
74 Poſiti in conditione, cenſentur vocari diſpoſitivè, etiam ad hereditatem patrui.
75 Hodiè magis communis eſt opinio, poſitos in conditione cenſeri vocatos: licet olim altera opinio communis fuerit.
76 Diſtinctio, quando filii in conditione poſiti cenſeantur vocati, vel non.
77 Frequentiſſimum eſt, ut, conjecturis contrariæ voluntatis, opinio negativa, in hac controverſia, ceſſet.
78 Si modò aliqua conjectura afferri poſſit, affirmativæ inhærendum eſt.
79 Caſus omiſſus habetur pro expreſſo, ubi taciti eadem eſt virtus, quæ expreſſi demonſtrans.
80 Jura noviſſimo hereditates etiam conventione dari poſſunt.
81 Pacta de futura ſucceſſione inter agnatos, & cognatos, valent.
82 Succeſſionis reſervatio in pactis dotalibus, favore agnatorum & liberorum facta omninò valet.
83 Ex perſona alterius ſæpe quis conſequitur, quod ex ſua non conſequeretur.
84 Pactum fraternum, ut, exiſtentibus maſculis, fœminæ non ſuccedant, valet.
85 Conventio fratrum, ne bona ad fœminas deveniant, jure ſubſiſtit.
86 Voluntatis mutatio nunquam præſumitur.
87 Heres certæ rei inſtitutus, coherede non dato, totam hereditatem obtinet.
88 Subſtitutio & inſtitutio reciproca facta intelligitur, in eadem oratione.
89 Poſiti in conditione, vocati dicuntur, ſi inſtituti ipſi ſunt etiam reciprocè ſubſtituti, ubi unus eorum ſine filiis deceſſerit.
90 Filii in conditione poſiti, ſubſtitutum excludunt, qui vocatus erat ex teſtamento, igitur & ipſi ſunt vocati neceſſè eſt.
91 Reciprocationis regula eſt: Prout tu ſuccedis mihi, ita ego tibi.
92 Sententia Appellationis Cæſareæ.
93 Sententia Scabinorum Lipſenſium.

Der Fall verhelt ſich alſo.

1 ES † haben A. B. C. D. vnd E. vngeſonderte Brüder/ Herren von K. Dienſtags nach Trium regum, Anno 1569 einen geſampten letzten Willen/ vnd reprocirende Vbergab/ vorm Königl. Ampt G. auffgerichtet der geſtalt/ da irgēd einer/ oder mehr vnter jnen/ den Brüdern/ ohne eheliche Leibes-Erbē Todes halbē abgehen würde: Daß allweg die andern/ ſo damals/ tempore nimirum mortis, im Leben ſeyn würden/ der verſtorbenen nachgelaſſene Haab vnd Güter/ auff gleichen Antheil jhrer Perſonen ohn menniglichs Einhalt/ oder Verhinderung erben ſollen: mit Vorbehalt/ daß ein jeder/ auff ſein Antheil ſolche Gab/ endern möge. Daß ſie aber ſolches alſo zuordnen wol befugt geweſen/ iſt kein Zweiffel/ weil ſie in eventum jhre Leibes-Erben nicht außgeſchloſſen; da vielleicht einer oder der andere derſelben bekommen möge. Daß ſie aber auch hiervnter jhre Schweſtern außgeſchloſſen. Deſſen ſeyn ſie wol befugt geweſen/ cum & aliàs jure communi fratrem & ſororem exheredare liceat, modò turpis perſona non inſtituatur: vnnd ſonderlichen/ weil die Schweſtern in andere Wege/ von den väterlichen Gütern abgeſtattet geweſen/ auch Verzicht gethan haben/ wie daniden mit mehrem außgeführet werden ſol. Dieſes allein iſt vornemlich in dieſer erſten Brüderlichen ſubſtitutione reciproca zumercken/ daß ſie jhrer eignen Kinder/ oder Leibes Erben/ derer ſie damals keine gehabt/ darinnen anders nicht/ als conditionaliter gedencken/ ſi nimirum aliquis ex nobis, ſine liberis deceſſerit: quod genus loquendi Jureconſultis eſt, poni in conditione. Daher nachmals die Frage entſtehet: An poſiti in conditione, cenſeantur diſpoſitivè ad fideicommiſſum vocati? wie da nieden/ mit mehrem zubefinden ſeyn wird. Vnd iſt allhier Eingangs dieſes vornemlich zu attendiren, was in dieſer erſten Brüderlichen diſpoſition
2 für eine ſubſtitutio zu conſideriren ſey: Et † indubitatum eſt, quia teſtator dixit, ſi quis eorum, ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo: quod hoc caſu ſubſtitutio dicatur reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: ut totidem verbis *poſt Sfort. Odd. in præliud. comp. part. 6. quæſt. 4. in fin. Graſſ. in §. ſubſtitutio. quæſt. 54. in fin. tradit Nicol Intrigl. tract. de ſubſtit. cent. 2 quæſt 50 nu. 20.* Vnter deſſen haben einer/ vnd andere Brüder gefreyhet/ vnd inſonderheit hat der jüngſte Herr E. welcher nachmals am lengſten gelebet/ vnd de cujus hereditate jam controvertitur, den 10. Auguſti Anno 1577. obgedachte Ordnung/ vom Königl. Ampt G widerholet/ ſeyn Weib auff vier tauſent Thal. Krafft vorhin beſchehenen reſervats verleibdinget; auch jhr noch vber diß/ von zwey tauſent Thal. den uſumfructum verſchrieben: wie auß der Vbergab mit mehrem zuſehen. Vnd daraus vornemlich zu attendiren iſt; Erſtlich/ daß ſich ſolche Vbergab/ auff die erſte/ der ſamptlichen Brüder Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam zeucht: Vnd denn/ fürs ander/ daß in dieſer Vbergab/ die Herren Brüder/ oder jhre Leibs-Erbē/ viermahl in punctis principalib. ſucceſſorijs genennet: die Schweſtern aber mit keinē Worte gedacht werden: Daher nit zuzweiffeln ſein wil: Daß gleichfals in ſubſtitutione principali, die ſucceſſion nit allein auff die Herren Brüder; ſondern auch auff jhre Erben/ vnd ſonderlich die maſculos, pro conſervandis bonis, in agnatione, & familia paterna, müſſe verſtanden werden.

Bald nach dieſer andern Brüderlichen reciprocirten Vbergab ſtirbt der eine vnter jhnen nemlich B. ohne Leibs-Erben: denſelben ſuccediren auch alſo die andern vier Brüder/ excluſis ſororibus, vnd bleiben nicht allein einen Weg/ als den andern/ in vngeſonderten väterlichen/ vnd andern Gütern ſitzen/ ſondern ſie ernewren auch die vorige Vbergab/ vnd ſubſtitutionem reciprocam, auß angehefteter Vrſachen. Damit zwiſchen jhnen/ vnd jren nechſten Nachkommen aller Streit verhütet bleib. möge. Welche Wort gewißlich damals von niemand anders/ als von jhren/ der diſponenten Kindern haben können verſtanden werden: vnd aber damals vnter jhnen keiner/ als D. Kinder gehabt hat: Die Schweſtern aber/ als welche lang abgeſtattet/ vnd/ ohne diß/ remotiores geweſen/ vnd viel weniger/ deroſelben Kinder; haben ſie damit nicht meinen können. Vnd daß noch mehr iſt/ ſo haben ſich in ſolcher tertiò repetita reciproca ſubſtitutione, die Brüder mit einander dahin verbunden/ da einer oder mehr vnter jhnen ſtürbe/ vnd Kinder hinter ſich verlieſe/ (welches auff niemand anders, als auff D. der allein vnter den Brüdern/ Kinder gehabt/ effectivè gemeint/) ſo ſolten in allweg die vberlebende Brüder/ deß verſtorbenen Bruders Kinder/ allein Vormünden ſeyn/ in allem dem/ was jhnen/ von jhres verſtorbenen ſeeligen Vatters Antheil zuſtändig ſeyn würde/ vnd zwar/ ohn alle Rechnung: deren ſie einander/ in eventum erlaſſen: Item/ es ſollen ſich auch dieſelben Brüder Kinder/ vor jhren mündigen Jahren/ von den Vettern/ oder patruis zu ſondern/ oder jhren Vätterlichen Erbtheil zufodern/ ehe ſie ein vnd zwantzig Jahr deß alters erfüllen werden/ nicht macht haben: ſonſt ſol der vberlebende Bruder ſie jhres/ oder ſeines Gefallens/ von ſich abtheilen: den Töchtern ein billich gleichmeſſig Ehegeld verordnen/ vnd in allweg/ ſolle die erſte Vbergab in crafft bleiben/ was aber eines/ oder deß andern Bruder Kinder/ von jhren Muttern erben würden/ ſolches ſolle hierinnen nicht begriffen ſeyn: wie ſolches alles mit mehrem/ in originali, vnterm dato den 11. Maij, Anno 1589. zuſehen.

Als nun vnter den damals noch vberlebenden vieren Brüdern/ der eine/ als nemlich A. auch Todes abgangen: haben darauff die drey noch vbrige C. D. E. den 26. Maij, An. 1593. widerumb/ daß vorige pactum, reciprocæ ſubſtitutionis erholet: vnd deſſen dieſe nachfolgende deutliche Vrſachen geſetzt:

Erſtlich/ weil ſie noch ferner/ in vnzertheilten Gütern beyſammen zubleiben entſchloſſen.

Vors andere/ weil ſie verſehung zuthun bedacht; damit aller Mißverſtand/ Streit vnd vnwillen nehmen vmb ſo viel mehr verhütet.

Vnd dañ vors dritte/ die erfundene hertzliche Brüderliche Liebe/ Trew/ vnd Einigkeit auch auff die Nachkommenden fortgepflantzet/ vnd erhalten werden möge.

Daneben/ erholen ſie voriges pactum, vnd caviren darinnen/ da einer auß den Brüdern Kinder hinter ſich verlaſſen würde/ daß die vberlebenden Brüder in den jenigen Gütern/ ſo von jhres verſtorbenen Vattern Antheile/ ex bonis pro indiviſo poſſeſſis, herrühreten/ derſelben prædefuncti fratris liberorum Vormünde/ ſ Auffrichtung aber eines Inventarij, vnd aller Raittung erlaſſen ſeyn ſolten. Item/ daß deß vorhinſterbenden Söhne/ ſich von den vberlebenden nit abtheilen ſollen/ biß der jüngſte vnter jhnen zu ſeinen volſtändigen Jahren kommen ſeyn würde (welche beyde Articul, in niemand anders/ als in D. Söhnen haben können verificiret werden, weil die andern Brüder/ niemals keine Kinder gehabt) vnd dann letzlich/ daß jhrer der Herren Bruder Gemahlin Zuſtand/ vnd Weibliche Gerechtigkeit durch ſolche Vbergab ſolle vngeſchmälert; ſondern expreſsè ſalvirt ſeyn: Dagegen aber den Schweſtern/ vnd jhren Kindern nichts vorbehalten worden: welches aber gewißlich geſchehen were/ daſern ſie einig Recht/ oder anwartung gehabt hetten: allermaſſen ex originali mehres zuvernehmen: vnd dabey auch diß zuerinnern iſt/ daß die letzten zwo Brüderliche Vergleichungen von An. 85. vnnd 93. nichts weniger/ als die vorigen im Königl. Ampt confirmiret, vnd vorkommen ſeyn.

Hierauff nun ſtirbt Anno 98. D. leſt Söhne vnd Töchter/ deren Vormünden in den vngeſonderten Vätterlichen Gütern/ werden Krafft ob angezogener Vergleichungen/ die vberlebende Brüder/ nemlich/ C. vnd E. jedoch abſque Inventario, & rationibus, vnd wird alſo eben daß jenige/ was zuvor diſſerhalb diſponirt geweſen/ practicirt, vnd D.

Söhne/

Söhne/activè,& paſſivè,deſſen inter patruos auffgerich-
teten fideicommiſſi, capaces gemacht: in dem ſie zwar
zur ſucceſſion bonorum à patre, pro indiviſo, cum pa-
truis poſſeſſorum zugelaſſen: aber gleichwol auch mit
den oneribus,ipſorum perſonis in fideicommiſſo anne-
xis,beſchweret worden/als nemlich/daß ſie weder Inventa-
rium,noch Rattung von jren Herren Vettern/als Vor-
münden/in illis bonis indiviſis fodern: Item/daß ſie/wañ
die Herrn Vettern gelebt/ſich auch in ſolche portionem
bonorum paternorum, pro indiviſo poſſeſſorum nicht
betten theilen können/biß der jüngſte vnter jhnen/ſein vol-
kommen mündig Alter erreichete; welches noch von dato
kaum in etlichen Jahren geſchehen wird.

Status controverſiæ.

Ferner tregt ſich in facto zu/daß in Anno 1601. beyde
Brüder C. vnd E.kurtz auffeinander/vnd zwar C.den 11.
Julij; E.aber den 17. Julij,Todes verfahren: Dahero nun-
mehr alle die/pro indiviſo poſſeſſa bona nit vnbillich auff
D.Söhne gefallen. Es wird aber denſelben von jres Vat-
ters Schweſter Kindern lis moviret: Dieſelben ſagē/weil
E.zuletzt ohne Kinder/vnd letzten Willen geſtorben/ſo we-
ren ſie/als Schweſter Kinder/zu deſſelben Erbſchafft eben
ſo nahe/als D.deß vorhin verſtorbenen Bruders Söhne:
Denn es iſt ein jeder in d' Zahl/nach dem letzt verſtorbenen
E.im dritten Grad zubefinden: ſtellen alſo Foderung an/
alſo ob E.der letzte vnter den fünff Brüdern gantz ab inte-
ſtato verſtorben were: laſſen ſich auch die zwiſchen den
Brüdern auffgerichte Ordnungen nichts jrren; dieweil
dieſelbe in diſpoſitivis,nit eben von den Erben/ſondern al-
lein von jnen/denn nunmehr allen verſtorbenen Brüdern
beſagen:vnd derwegen jhrem/der Schweſter Kinder vor-
geben nach/nunmehr mit der offt gemeldeten Brüder To-
de/ſollen erloſchen ſeyn.

Rationes ex parte actorum.

Vnd zwar leſt ſich daß Weſen primâ frohre, nicht we-
nig zweiffelhafftig anſehen: dieweil vörſehenen Rechtens:
3 Erſtlich: quod † ſubſtitutiones conjecturis non in-
ducantur: & quod in dubio fideicommiſſum non præ-
ſumatur: *Oldrad.conſil.21.quem omnes, nemine diſcrepante, ſe-
quuntur,ut refert Marzar.conſ.7. & Mich.Graſſ §.fideicommiſ-
ſum.quæſt.4.num.7.in fin. Anton.Fab 14.conjectur.cap.2.*
4 Vors andere/ob † wol bißweilen auch ex conjecturâ-
câ mente teſtatoris,ein fideicõmiſs zuvermuthen, ſo müſ-
ſen doch ſolche conjecturæ ſufficientes,ac neceſſariæ ſeyn/
vnd ex dictis, per teſtatorem, per verba inducentia diſ-
poſitionem, colligirt werden: ita dicit communem o-
pinionem eſſe *Pariſ.conſ.87.n.18.vol.2.Port.conſ.43.n.13.14.
& ſeq.*& communem, ac indubitatam dicit *Burſat.conſ.
64.n.2.vol.1.*

Vors dritte/ob gleich die Brüder/obiter,der Erben ge-
dencken/vnd ſie alſo in conditione ſetzen:ob nemlich einer/
oder der andere/ohne Leibs Erben ſterben würde. Ob auch
wol nicht zu zweiffeln/auch davon jetzo die Frage nicht iſt:
quod ejuſmodi liberi in conditione poſiti, ad patris he-
reditatem cenſeantur vocati: ſo hat doch ſolches gar eine
5 andere Meinung/in † hereditate patrui, ad quam diſpo-
ſitivè non vocantur,ex eo,quod in conditione ipſorum
fit mentio; *ut eſt gl.communiter recepta in l.Lucius.2.ff.de hered.
inſtit.Iul.Clar.§.teſtamentum.quæſt.77.ubi dicit,hanc opinionem
in Curijs & Scholis eſſe canonizatam, & ab ea non eſſe receden-
dum: & hanc eſſe approbatam frequentiori calculo dicit Roland. à
Valle.conſ.51.n.12.vol.3.Tiber.Decian.conſ.59.qui dicit, eſſe hodie
pro opinione.gl. communem opinionem: & quam plurimos alios,
qui hanc opinionem frequentiori calculo receptam aſſerant, refert
Tob.Non.conſ.31.n.1.*

Vors vierte/ob auch wol der jetzigen Actorn Fraw
Muttere/als der verſtorbenen Gebrüder Schweſtern/ver-
zicht gethan/ſo iſt doch dieſelbe Verzicht allein auff jhre
Vätterliche vnd [illegible]erliche Erbſchafft/keines Weges
aber auff die Se[illegible] verſtehen:vnd gleich wie der itzi-
gen Actorn Fraw [illegible]/da ſie noch im Leben weren/

vngeacht ſolcher Verzicht/zu denen Erbfällen/ſo jhnen
Seitwarts zukommen/zu agiren frey ſtünde:alſo ſtehet es
jhren Erben gleichfals frey: cum † renunciationes ſint 6
ſtricti juris,& ſtrictè accipiantur: *l.quicquid.de Verb.oblig.
Dec.conſ.378.requiſitum pro conſilio.n.3. Gravet.conſ.42. num.2.*
neque perſonas,& ea, de quibus nominatim actum eſt,
egrediuntur: *arg.l.14.ff.de novation. Marant.diſp.10.n.8. &
ſeqq.Tir.aq.de jure primogenit.quæſt.40.n.113.& 120. Weſſenb.
conſ.11.n.14. Rol. à Valle conſ.11.n.4.& 17.vol.1.Dec.conſ.419.
n.9.conſ.452.n.21.& conſ.460.n.6.& conſil.352.n.7. & conſil.
379.n.3. Alber.conſ.74.n.1.& 2. Cacheran.deciſ. Pedemont.112.
n.5. Coler de Proceſſ.execut.part.1.cap.11.num.394.* quia,† in 7
dubio, nemo jus ſuum per renunciationem, vel alio
modo remiſiſſe,ac donaſſe alicui præſumitur: *l. Campa-
nus.ff.de oper.libert.l.cum de indebito ff.de probat.Bald.in l.1.n.6.
C.ad SCt.Vellejan. Menoch.conſ.99.n.179. Dec.in l.poſtquam
liti.n.14.C.de pact.Tir.aq.in repetit.l.ſi unquam.in præf.num.129.
C.de revoc.donat.* Hinc † &,renunciatio generalis,ac ver- 8
bis univerſalibus facta,ad ea, quæ tempore renunciatio-
nis nondum competebant, ſed poſtea, ex facto aliquo,
proditura & competitura ſunt, non extenditur: ſed re-
ſtringitur ad rem illam,de qua agitur: *l.1.§.1.l.qui cum tu-
toribus.ff.de tranſact. Cyn. in l.ſi quis in conſcribendo n.6.C. de E-
piſcop.& Cleric.Corbul.in tract.de jur.Emphyt.c.8.n.18. Soc.conſ.
72.n.1.vol.1.Pariſ.conſ.26.n.3.vol.3.Decian.conſ.39.n.64.vol.2.
Ioh.de Amic.conſ.29.n.9. Alban.conſ.385.n.2.nt,* † proinde id, 9
cui diſertè,& expreſſè renunciatum non eſt, etiamnum
durare intelligatur: *argt.l.ſancimus.C.de teſtam.Dec.conſ.352.
n.4.& conſ.379.n.3.& conſ.429.n.9.Weſſenb.conſ.10.num.9.*

Vnd weil dann/vors fünffte vnverneinlich/daß die
meiſten Güter/ſo in E.als vnter den fünff Brüdern/deß
letzt verſtorbenen/todten Munde ſich erlediget haben/auch
nach jhrer Natur/allodial vnd Erb/keines Weges aber
Lehen ſeyn:ſo wol auch gedachter E. ein ſtattlich Bahrgeld
gelaſſen haben ſolle: vnd denn kein Zweiffel iſt/daß † in 10
Erbgütern/Schweſter Kinder ſo wol/als Brüder Kin-
der/dem Avunculo,vnd reſpectivè patruo zugleich ſucce-
diren in capita: *per Novel.118.§ ſi igitur.verſ ſed ipſis.arg.l.2.§.
2.ff.de ſuis & legit.Myn.ſent.3.obſerv.94. Weſſenbec.conſ.84.*
Quod & jure Saxonico,in his terris uſitato, verum eſſe
teſtatur *Hennig.Goden.conſ.68.*Landrecht *lib.1.artic.17.& eſt
ſententia poſt* Weichbild. *tit.* Schweſter vnnd Brüder
Kinder/ſein einander gleich nahe. *Fachſ.differ.jur.civil. &
Saxon.differ.28.Item per Conſtitutionem Carol. V.ſpecialiter de
ſucceſſione hac,in Comitijs Spirenſibus Anno 1529.promulgatam.*

Als wil/auß dieſem allem ſcheinbar folgen/daß E.
Schweſter Kinder/zu deſſelben † Erbſchafft/pro rata, ne- 11
ben D.als deß Bruders Söhnen/propter æqualitatem
diſtantiæ gradus,darinnen ſie beyderſeits/nemlich im drit-
ten Grad/befunden werden/zuzulaſſen ſein ſolten. *per text.
in auth.ut cum de appellat. §. & hoc quidem. de parentum. verſ.ſi
autem.ibi:qui ab inteſtato ad hereditatem defuncti vocantur,res e-
jus dari reſpondemus. Collat.8.tit.12.l.un.§.cum autem. ibi. quod,
ſi hoc non ſit,vel ab inteſtato,ſucceſſores,eam hereditatem ſuſcipiant.
C.de Caduc.tollend. Domnic. Arum.diſput.Iur. Civil.11.theſ.12.*
item,† per theoricam, quod caſus omiſſus ſemper cen- 12
ſeatur eſſe relictus diſpoſitioni juris communis: *l.ſi cum
dotem.23.l.ſi verò, 65.§ de viro.ff.de ſolut. matrim. l.ſi extraneus.
6.C.de condit.cauſſ.l.commodiſſimè.de liber.& poſthum.Bald.in
l.cum proponebatur oppoſit.1.ff.de legat.2.*

Rationes ex parte Reorum.

Aber/vngeachtet aller obgeſetzten/vnd anderer Gründe/
ſo für die Schweſter Kinder möchten angezogen werden/
iſt kein Zweiffel/daß in gegenwertiger facti ſpecie,viel treſ-
fenlichere rationes,ex parte Reorum,D.Söhne/militi-
ren daß ſie nemlichen allein zu jhres Vettern E. aller vnd
jeder ſucceſſion zuzulaſſen/vñ davon die Schweſter Kin-
der billich gantz vnd gar außgeſchloſſen ſeyn/vnd bleiben.

Denn erſtlich/iſt in facto gewiß/vnd vnlaugbar/dz die
Communio bonorum,pro indiviſo poſſeſſorũ,zur Zeit/
als E.d' letzte/vnter den fünff Brüdern geſtorben/noch ge-

wehret hat: vnd daß derſelbe ſeines vor verſtorbenen Bru-
ders D. nachgelaſſener Söhne Vormund / pro ratâ pa-
tris ipſorum, jedoch abſque Inventario, & rationibus;
vermöge der Brüderlichen Vergleichungen geweſen iſt.
Darauß dann abzunehmen / quod volentibus fratribus
reliquis, D. fratris filij, ſubintraverint in locum patris ſui:
quod conſentientibus patruis, fieri poſſe, indubitatū eſt.
Darauß dann vnzweifflich zuſchlieſſen / daß die verſtorbe-
ne Gebrüder / ihre Brüderliche Einigung ſelbſt anders nit
verſtanden / als / daß ſo wol ſie / als ihre Kinder deroſelben
würcklich genieſſen ſollen. Welches in dieſem Fall / vmb ſo
viel mehr zu ſagen, weil D. ſchon etliche Jahr zuvor geſtor-
ben / vnd Söhne hinterlaſſen: C. vnd E. aber allererſt zu
letzt geſtorben / von deren ſucceſſion die Frage iſt. Jura au-
13 tem manifeſtè dicunt, tum † abſque omni dubitatione
filium in locum patris ſuccedere, quando tempore mor-
tis ejus, de cujus hereditate agitur, pater, ex cujus perſo-
na filius venire intendit, mortuus erat: *ut eſt text. in auth.
poſt fratres. in verb. jam deceſſerit. C. de legit. hered. Dec. conſ. 1. in fin.
& conſ. 87. n. 3. verſ. tertiò efficaciter. Pariſ. conſ. 37. n. 68. lib. 2. Iaſ.
inter conſilia Rubel. conſ. 37. n. 3. Vincent. Honded. conſult. 70. n. 18.
14 vol. 1. ubi per totum firmat.* quod † generatim in fideicom-
miſſo, filius intret in locū patris: quam ſententiam magis
receptam eſſe dicit, *idem Hond. conſult. 63. n. 1. & 2. Menoch. li.
4. de præſumt. c. 95. n. 16. & conſ. 124. n. 80. lib. 2. & conſ. 337. n.
10. lib. 4. utrobiq, probans pro hac parte, magis receptam Dd. ſen-
tentiam: accedit Marzar. in epit. fideicommiſſ. p. 2. quaſt. 19. Man-
tica, conſ. 240. vol. 2. Anchar an. conſ. 252. n. 3. in fin. & n. 14. Nic.
Vigel. meth. Iur. controv. libr. 4. cap. 6. regul. 9. except. 2. diſtinct. 1.*
Vnd / ob hiergegen in præſenti caſu, dz dieſer Oerter ſonſt
vbliche Sachſenrecht geſetzt werden wolte / als Krafft deſ-
ſen / in collateralibus, jus repræſentationis nicht ſtat hat /
noch der Sohn an ſeines Vatters Stelle tritt: ſo iſt doch
darauff zu antworten: illam ſpecialem deciſionem illius
juris, non niſi ſpecialiter eſſe intelligẽdam: vnd, weil dañ
dieſelbe in feudalibus nicht ſtat hat: ſondern, deren ſpecial
Verordnung Sachſen-Rechtens vngeachtet / auch an de-
nen Orten / da Sachſen-Recht gilt / Bruders-Kinder / mit
den Brüdern zugleich / an die Lehens ſucceſſion, jure re-
præſentationis tretten: vnd ſolches auß dieſer vernünfti-
gen Vrſach / weil jhnen ſolche ſucceſſion, non tam ex ſui
perſona, quàm ex providentia ſimultaneæ, ſive conjun-
ctæ manus, gebühret: Als iſt gleichfals an den Fingern
leichtlich außzurechnen vnd zuſchlieſſen / dz ſolche Verord-
nung der Sachſenrechte / auch nit ſtat habe / in bonis avi-
tis, & alijs, pro indiviſo poſſeſſis: ſondern / daß in denſelbẽ
billich auch der Sohn allwege an deß Vatters ſtelle trette:
vnd weil er ſelbſt ſeinen väterlichen Antheil ſolcher Diſpo-
ſition, vñ vngeſondertem Beſitz vnterwerffen muß, als ob
d' Vatter noch lebete, auch billich hinwider deß Vortheils
genieſſe / den der Vatter in ſucceſſione fratris gehabt / weñ
er den Fall erlebet hett. Darauß alſo vnzweifflich folget / D.
Söhne ſind per apprehenſionem bonorum paternorū,
unà cum patruis, pro indiviſo poſſeſſorum, an ires Vat-
ters Stelle getretten / vnd derhalbẽ / ex ſolo illo facto, wañ
ſchon kein Teſtament vorhandẽ / vmb eines Grades näher /
als der Schweſter Kinder zurechnen. Welchem allem den
15 noch dieſes auch zu ſtatten kompt: quod † ipſa ſocietas o-
mnium bonorum, per prædictos actus ſociales intelli-
gatur tacitè contracta, quæ ſocietas non ſolum expreſsè,
verbis contrahi poteſt, ſed etiam tacitè, per actus ſocia-
les, conſenſum ſocietatis omnium bonorum indicãtes:
*per text. in l. ſocietatem. cum ſeq. ff. pro ſocio. l. 3. §. cum ſpecialiter. &
l. ſi fratres. §. ſi inter fratres. & §. ſocium univerſa. & l. ſi ſocietatem
univerſarum fortunarum. ff. pro Soc.* maſſen daſelben mehrers
geſagt werden ſoll.

Vors ander / wenn auch ſchon ſolche ſubintratio, in lo-
cum patris, ex jure repræſentationis, & poſſeſſionis bo-
norum, pro indiviſo nit gnugſam ſolte erhärtet werden:
(den vngeſtandenẽ Fall alſo zuſetzen /) ſo kompt doch in ge-
genwertigem Falle biß zu Helffte / daß D. als deß eine Bru-
ders Söhne (reliqui enim liberos non genuerūt) auch in
diſpoſitione fratrum, ſo wol expreſsè, als tacitè begriffen
ſeyn. Expreſsè zwar ſind ſie genennet vnd begriffen in enū-
ciativis, & diſpoſitivis, D. de cujus utpote, ultimò defun-
cti ſucceſſione potiſſimum agitur, Vbergab vnd Ver-
leibdingung ſeines Gemahls / den 10. Aug. An. 1577. ge-
ſchehen: nemlich / in deme er jhr / vber jhr ander Leibgeding /
oder Gegenvermächtnüß: noch zwey tauſent Thal. in jrem
Wittwenſtand zugenieſſen / vermacht / nebẽ Verordnung /
daß jhr ſolche zwey tauſent Thal. auff ſeinen E. Todesfall /
von ſeinen Herrn Brüdern / oder deroſelben Erben verzin-
ſet / oder auch / da ſie ſolch Hauptgut jhr lieber erlegen wöl-
ten / die Wittib hinwider ſeinen E. Brüdern / oder deren Er-
ben / auff ſolchen Fall / Verſicherung thun ſolle: damit ſie
auff ihren / der Wittiben Todesfall / oder anderweit Vere-
helichung / ſolches Geldes gewiß / vnd damit erblich / ihres
Gefallens zuthun / vnd zulaſſen haben mögẽ: Deſſen auffs
Original gezogen. Auß welchem erſcheinet / daß E. allbereit
in An. 77. ſeines Brüdern D. Söhne expreſsè in dieſen
zwey tauſent Thal. ihrem Vatter ſubſtituiret habe. Vnd /
weil dañ niemand (extra militum ſingulare privilegium)
zum Theil teſtatus, zū Theil aber ab inteſtato ſterben kan:
als wil abermals auß obigem folgen / dz ſolche ſubſtitutio
im Hauptweſen / vnd in der vbrigen ſucceſſion gleichfals
zuverſtehen / vnd / alſo auch in derſelben / D. Söhne tacitè
mit begriffen ſeyn: vnd pro comprehenſis in fideicom-
miſſo müſſen geachtet werden: per ea, quæ tradit *Pariſ. con-
ſil. 68. n. 25. vol. 3.* Solches nun / vors dritte / mit mehrern zu-
erhärtẽ / iſt gar im geringſten kein Zweiffel: quod † in cau- 16
ſa fideicommiſſi, ſive fideicommiſſariæ ſubſtitutionis, nõ
tam verborum, quàm voluntatis ratio habeatur: & ex
merâ etiam conjecturâ procedatur: *l. à fratre. ff. de legat. 1.
l. cum pater. §. filius matrem. ff. de legat. 2. l. cum proponebatur ff.
eod. l. fideicommiſſa. §. hæc verba. ff. de Legat. 3.* quodq, † fidei- 17
commiſſum non tantum expreſsè fiat: ſed, quod etiam
tacitè, ex conjecturatâ mente, & voluntate teſtatoris in-
ducatur: *Mich. Graſſ. §. fideicommiſſum. q. 4. n. 4. text. in l. cum
proponebatur. in fin. ff. de legat. 2. l. ex facto. §. rerum. ff. de hered. inſt.*
quæ † voluntas in fideicommiſſis, inprimis attendi, & 18
ſecundum illam judicari debet: *l. cum virum. C. de fideicom-
miſſ. l. fideicommiſſa. §. item ſi quis. ff. de Legat. 3. Graſſ. d. q. 4. n. 5.
ubi vulgatam & communem concluſionem eſſe dicit,* etiamſi † il- 19
la, ex verbis expreſsè non appareat: *late Franc. Mantic. de
conject. ult. volunt. lib. 8. tit. 1. n. 18. Gerard. Mazol. 1. conſ. 6. n. 3.
Pruk. conſ. 1. n. 98. Andr. Kohl. lib. 1. exercit. jur. civil. ca. 20. n. 30.
Nicol. Vigel. meth. jur. controv. lib. 4. c. 9. reg. 126.* Idq; † non ſo- 20
lum in fideicōmiſſo ſpeciali, ſed & univerſali, verum eſt:
Mantic. d. tit. 1. n. 18. ubi alios adducit. Alciat. conſ. 75. n. 21. lib. 9.
modò † colligãtur illæ conjecturæ per verba diſpoſitiva: 21
Graſſ. d. q. 4. n. 7. tex. in l. tam quam. verb. directis. C. de fideicomm.
vel enunciativa, ad gravatum, directa: *Graſſ. dict. q. 4. n. 12.*
Nun beweiſen aber alle auff einander folgẽde Brüderliche
Vergleichungen / dz dieſelbe / zu erhaltung deß Geſchlechts /
vnd zu Außſchlieſſung der Schweſtern / oder anderer frem-
den einkommenden Erben / gemeint: damit zwiſchen den
nechſten Nachkommen aller Streit verhütet / der vngeſon-
derte Beſitz erhalten: vnd die hertzliche befundene Brüder-
liche Lieb / Trew / vnd Einigkeit auch auff die Nachkommẽ
fortgepflantzet vnd erhalten werden möchte: darunter denn
gewißlich die Brüders Söhne nicht können für außge-
ſchloſſen gehalten werden: bevorauß / da ſie in particulari,
nemlich / in dẽ zwey tauſent Thal. nominatim gedacht / wie
ſie auch nominatim, in den letzten beyden Brüderlichen
Vereinigungen / ſich alſo contra jura cõmunia graviren
haben laſſen: in dem ſie jhre patruos, abſq; inventario, &
rationibus zu tutorn leiden müſſen: daher ſie je billich auch
hinwider / per ſubintellectam ſubſtitutionem fideicom-
miſſariam honoriret werden.

Vnd ſolches alles fürs vierte / vmb ſo viel mehr / weil in
gegenwertigẽ Fall / mehr conjecturæ particulares & legi-
timæ concurriren, auß denẽ die Recht ſonſt abſonderlich

fideicommiſſariam ſubſtitutionem tacitam ſchlieſſen.
Erſtlich/iſt kein Zweiffel / daß die Brůder ſämptlich reci-
procè reſtiret,oder/conventionem ſucceſſoriam, (quod
jure novo idem eſt) geſchloſſen haben : vnd alſo auch der
jetzigen beklagten Vatter D.ſo wol/als die andern/pro te-
22 ſtatore zuachten iſt : quoties † autem filij, poſiti in con-
ditione,ſunt ex deſcendentibus teſtatoris : toties per fi-
deicommiſſum ſubſtitui intelliguntur: ut in ſpecie fir-
mat noviſſimè *Tiber.Decian.conſ.9.n 1. & n.4.vol.3.ubi dicit,
hanc opinionem æquiorem : & conſ.44.num 5.6.7.vol.3.ubi dicit,
hanc opinionem veriorem & æquiorem,& hodiè magis communem
& ſequendam. Anton.Theſſaur.deciſ.Pedemont.95.per tot.*
Zum andern/ſo ſein jetzige beklagte D.Söhne/mit Er-
laſſung deß Inventarij,vnd Raittung / in den Brůderli-
chen Vereinigungen/wie auch mit Verzinſung der zwey
tauſent Thal. vnd anderer Abſtattung E. Gemahl zuver-
richten / mercklich / vnd in mehr Wege graviret worden:
Daher ſie je billich auch activè,pro ſolis heredibus;ex ta-
cita ſubſtitutione fideicommiſſaria nunmehr zuachten/
23 als/qui ſoli gravamen, & onus ſenſerunt: Nec † enim
poteſt gravari, niſi qui judicio teſtatoris fuerit honora-
tus : *Bart.in l.centurio.n.37.verſ.nam ex quo.ff.de vulg. & pupil.
ſubſtit.& in l.ſed etſi ſic in fin ff.de Legat.3 quam opinionem plures
Dd.ſequuntur.tanquam magis communem : teſte Socin Sen.conſ.
249.n.6.& conſ.250.n.5.in fin.vol.2.latè Mantic.lib.11.de con-
ject.ultim.volunt.tit.3.n.2. per tot.ubi infinitas autoritates ad hoc
24 accumulat*.quod † maximè intelligendum,& abſq; dubio
veriſſimum eſt,quando liberi in conditione poſiti, ſunt
expreſsè gravati: *Clar.§.teſtamentum.q.78.circa fin. verſ.ſe-
cũdus caſus.Decian.conſ.26.n 43.vol.2.Mantic.d tit.3.n.2.in fin.*
Vors dritte / ſo haben auch die teſtatores reciprocè,
ſämptlich vnd ſonderlich / auff die Erhaltung jhres Ge-
ſchlechts/vnd deeherrlichen erſtendenen Brůderlichen Lie-
be fortpflantzung / auff die nechſten nachkommen geſehen.
Nun iſt aber kein Zweiffel / daß die teſtatores reciprocè,
keine nehere Nachkommen/als jetzige Beklagte/ daß iſt jre
eigene/vnd jhrer Brůder Söhne gehabt/vnd nach ſich ge-
laſſen haben: quoties autem teſtator exprimit rationem,
25 quod † bona ſua vult in familiâ conſervari,tunc liberos,
in conditione poſitos, videtur per fideicommiſſum vo-
luiſſe ſubſtituere, quæ eſt communis,& firma concluſio,
ut dicit *Pariſ.conſ.6 n.16 vol.3.Mantic.d.lib.11.tit.3.n.15.*
Vors vierte/weil in ſpecie E.de cujus ſucceſſione agi-
tur,in ſeinem letzten Willen/der Brůder/oder jre Erben/
conjunctim gedacht/in einem Punct der ſucceſſion, ſo iſt
kein Zweiffel/daß er vnd die andern / ſolches auch auff die
vbrige ſucceſſion můſſen alſo / vnd nicht anders verſtan-
26 den haben : Cum,† qui velit antecedens, dicatur etiam
velle conſequens: *l.ad rem legatam ff. de procurat. Decian.
conſ.684.n.6.& conſ.637.n.8.& 9.Marzar.conſ.4.n.3.* Et,in
27 ſpecie, quos † teſtator,in una parte teſtamenti diſpoſiti-
vè vocat, ij etiam cenſentur vocati ad eam portionem,
cujus reſpectu fuerunt in conditione poſiti: *Honded. con-
ſult.65.n.33.vol.1.*
Vors fünffte/weil jetzige beklagte/ D.Söhne / nit eher
deß jhren/da die Vettern lenger gelebt/hetten mechtig wer-
den können/biß der jüngſte vnter jnen die vollige Mündig-
keit erreicht:ſo iſt darauß auch freylich zuvermuten / dz die
Brůder/ſie auß dem fideicommiß,nicht auß ſondern/viel
mehr eingeſchloſſen haben wollen wiſſen : ad ſimilitudinẽ
28 ejus,qui † prohibetur teſtari,donec extent ſibi filij, un-
de ſubſtitutus fideicommiſſariè intelligitur : *argt. l. qui fi-
liam.in pr.ff.ad Trebell.ubi Bart.Menoch conſ.434.n.6.& 7.lib.
5.& lib.4.præſumt.68.n.16.*
Vors ſechſte / ſo haben auch die ſamptliche Gebrůder
ſolche anſehenliche Güter/ſo ſie von jhrem Vatter hero er-
erbet/die gantze Zeit jhres Lebens/in geſamptem Beſitz ge-
halten/ davon jhren leiblichen Schweſtern nichts / als die
Landvbliche Abſtattung gegeben/ vnd ſolche Erhaltung/
vnd Beſitz/durch jhren reciprocirten letzten Willen beſtet-
29 tiget. Darauß dann vnzweiffelich zuſchlieſſen/daß † ſie die-
ſelbe/ auch nach jhrem Tode/haben wollen im Geſchlecht
erhalten/vnd alſo D. Söhne allein derſelben Erben wiſſen:
*Bartol.in l.filiusfamil.§.divi.ff.de Legat.1.ibique Iaſ.in 1.lect.num.
26.Ant.Capic.deciſ.108.num.4.Menoch.conſ.117.n.19.& 20.
lib.2.& lib.4.præſumpt.c.68.n.1.& c.69.n.18.*
Auß welchen urgentiſſimis conjecturis, ſo ſich alle in
gegenwertigem Falle befinden / billich zuſchlieſſen iſt / daß
D.Söhne / gleich wie in parte fideicommiſſi, expreſsè
benennt alſo auch in toto, & principali,tacitè mit begrif-
fen ſein můſſen : cum † ſemper haberi debeat pro diſpo- 30
ſito,de quo teſtator ipſe,ſi fuiſſet interrogatus, veriſimi-
liter reſpondiſſet,ſe ſic velle : ut tradunt *gloſ.in l.talepactũ.
§.qui provocavit.ff.de pact.Dec.conſ.89.n.1. Socin.Iun. conſ.117.
n.5.lib.1.Tiraq.in l.ſi unquam. in verb. libertis.n.27. C.de revoc.
donat.Decian conſ.1.n.100.lib.1.Anton.Gabr. Roman.regul.lib.
6.concluſ.10.per tot.* Damit man aber nicht ſo ſehr in conje-
cturis,als rebus certis antea actis,immoriren dörffe / ſo er-
wege man nunmehr fürs fünffte Principal argument,
auff Beklagter D. Söhne Theil / ipſam perpetuò ſibi ſi-
milem obſervantiam, von Menſchen Gedencken her, ſo
wird ſich anders nicht als conſervatio agnationis & fami-
liæ,hergegen aber excluſio & dotatio ſororum befinden.
Denn nicht allein D.vnd ſeine andere Brůder/jhre vätter-
liche Güter/die gantze Zeit jhres Lebens in geſamptem Be-
ſitz biß an ihr Ende / gehalten: ſondern auch / die jenige
Güter / ſo ſie von jhres Vatter Brůdern F. bekommen :
Dabey gleichfals viel Erbſtücke zubefinden : daran ſich
aber deß Brůdern Töchter jetziger Kläger Mutter nie-
mals keines Rechten angemaſt : Da ſie doch / ſecundum
jam inſtitutam actionem , ſo nahe/zu ſolcher/ als jetzo jhre
Kinder/zu E. Erbſchafft / vnd neben jhren Brůdern in
pari gradu geweſen. Ja F.eigne vnd einige Tochter / da ſie
gelebt / ſo wol / als ſeine Haußfraw / haben daran mehr
nicht / als jhre weibliche Abſtattung gehabt, daß vbrige
alles/iſt ohn Vnterſcheid deß Brůdern Sohnen/ vnd
jhren Erben:nominatim, durch Amptsverträge / vnnd
letzten Willen/zugewendet worden. Vnd weil in jetzo ge-
dachter F.Ordnung die jetzige Beklagten / klar vnd deut-
lich mitgenennet/auch dieſelben Güter/nunmehr mit den
NN. gantz conſolidirt,vnd vermiſcht ſeyn ; als bleibt es
nunmehr dabey alſo/ohn allen Zweiffel billich / daß D.
Söhne/ als welche allein / auff dato / von dem N.
Stamm/der Herren N.vbrig / vnnd in den vnzertrenten
Beſitz der Brůderlichen Güter mit eingezogen vnd be-
griffen ſeyn ; außgeſchloſſen der Vatter Schweſtern
Kinder : weil jhre Mutter jene Zeit allbereit dotiret, vnnd
mit jhren Landbräuchigen Heimſtewer abgefertiget E.
jhren Vetter allein Erben. Welches auch alſo im Sach-
ſenrechten klar verſehen iſt/daß nemlich/† wenn Brůder/ 31
Güter zuſammen haben/vnd jhr einer ſtirbet / der Sohn/
an deß Vatters Stelle trete/ Lehenrecht *artic.32.ibi Zobel.
in gloſ.Germanica.num.3. & 4. rationem reddit hujus deciſionis,
dicens* : Daß komme davon/ daß ſie vngeſondert beyeinan-
der ſitzen/auff gleichen Gewinn / vnd Verluſt / alſo / daß
die Kinder gleichen Theil nehmen / nicht von der ſampt-
lichen Belehnung wegen/ſondern/von deß wegen / daß ſie
ſitzen/auff Gewinn/vnd Verluſt : vnd ſeyd ſie denn deß
Schadens warten ; ſo iſt auch billich / daß ſie den
Frommen wider nehmen. Vnd ob zwar ſolches am ſel-
ben Orte allein / von Lehengütern geſagt wird/ ſo iſt doch
kein Zweiffel ; ſondern viel mehr wahr/ Quod idem obti-
net in allodialibus,pro indiviſo poſſeſſis, idque ex natu-
ra ſocietatis. Unde, † res communis ab uno ex ſocijs 32
poſſeſſa,ab omnibus poſſideri cenſetur : *l.communis. ff. de
acquir.poſſeſſ Macagn.Azoguid.lib.2.de commun.opin.ca.6.n.41.*
Daher/diñ gegenwertigen Fall/auch quoad allodialia,
in terminis decidiren; *Bald in l ſi patruus.4.C.comm.utr.ju-
dic. Alex.conſ.132.n.2.& 14.vol.5.ubi diſertè decidunt.* Si † duo 33
fratres in ſimul ſocietatem inierint,&,uno eorum mor-
tuo,alter ſuperſtes,contineat,cum filijs fratris ſocietatẽ,
quod eo caſu cenſeatur, ea ſocietas renovata, ac ſi pater

eorum filiorum viveret, cujus rei ratio traditur, quod ad
conſortem potius ſulatium, quàm ad aliam perſonam
pervenire debeat: *per text. in l. unic. C. ſi liberal. Imper. ſocius l.*
34 *heres ſocij. 40. l. 63. §. in heredem. ff. pro ſoc.* facit, † quod ſocie-
tas ſit quædam fraternitas, in qua non ſemper ſecundum
apices Juris, ſed ex æquo & bono procedatur: ut docet
Tiber. Decian. conſ. 97 n. 26. vol. 1. Vnd in ſpecie ſolches auff
gegenwertigen Fall zu accommodiren, iſt vnzweiffelich;
ſicut aliàs vincula duo ſunt fortiora uno: unde etiam ſo-
cius frater, ſocio, fratri ſolus ſuccedit, altero fratre exclu-
35 ſo: eadem † ratione, emolumentum ſocietatis antece-
dentis tranſit in heredes ſocij prædefuncti: *quam commu-
nem, & indubitatam opinionem dicit Ioſeph. Ludovic. tom. 3. com.*
36 *opin. pag. (mihi) 559.* gleich wie nun kein Zweiffel iſt/ quod †
tacitè quoq; con 1ahı poſſit ſocietas, vel omnium, vel a-
licujus univerſitatis bonorum, ut teſtantur *poſt alios Me-
noch. conſ. 12. n. 10. vol. 1. Rol. à Vall. conſil. 90. n. 18. & 29. vol. 1.*
37 Et, † quòd in ſpecie ex hoc ſolo inter fratres, ſocietas o-
mnium bonorum cõtracta præſumatur, ſi poſt mortem
patris, diutius ſimul in bonis indiviſis cohabitârint, lucra
inter ſe communicarint, & rationes invicem non reddi-
derint: *text. in l. Procula. 26. ff. de probat. & præſumt. l. 69. de jur.
dot. Bart. in l. Titium. §. altero n. 5. ff. de adminiſtr. tut. Caſtr. conſ.
349. vol. 1. Dec. conſ. 21. conſ. 66. & conſ. 86. Gravet conſ. 159. n. 1.
& 3. Gerard. ſing. 99. n. 2. Alciat. tr. de præſumt. reg. 1. præſ. 25. ubi
prædicat iſtam eſſe communem opinionem. Petr. Duen. reg. 3. Lud.
Roman. conſ. 191. n. 4. ubiq; Horat. Mandoſ. in addit. in lit. D. Ste-
phan Bertrand. conſ. 39. n. 4. vol. 2. Menoch. lib. 2. arbitr. judic. quæ-
ſtion. lib. 2. caſ. 127. n. 15.* Alſo kann viel weniger einig Zweif-
fel ſeyn/ daß zwiſchen weiland den fünff Gebrüdern/ Her-
ren von K. eine Univerſal ſocietet, der NN. Güter Ge-
brauchs/ vnd Vererbung halben/ durch die offt angezogene
convention, tum & ratione ſanguinis, longi temporis
diuturnitate, mutua rationum remiſſione gemacht/ vnd
derhalben inig Beklagte, wie der onerum ſolcher ſocietet,
alſo auch deß Gewins/ vnd ſucceſſion billich theilhafftig
38 werden: cum † ſocietas largo modo dicatur, in qualibet
39 re communi: *Socin. Sen. conſ. 160. n. 18. vol. 1.* Prima † autem
ſocietas eſt, quæ oritur inter fratres, qui in una eademq;
domo vivunt, ad unum panem & unum vinum: *Bald. in l.
fin. C. de Collat. Petr. de Vbald. tract. de duob. fratrib. princ. verſ. 1.*
atque lucra communicant, ſine inventario, & rationib.
40 *Tiber. Decian. conſ. 22. n. 17. & ſeqq. vol. 3.* Cujus † ſocietatis in-
ter alios hic eſt effectus, ut, quæ ſunt in ſociorum do-
minio, invicem fiant communia, abſq; alia traditione:
*Dec. in l. traditionibus. n. 3. C. de pact. & in l. ſi Socius. n. 1. ff. pro Soc.
Pract. Papienſ. in form. libell. in cauſa ſocietat. n. 4. Ang. Aretin. in*
41 *§ 1. n. 2. Inſtit. de ſocietat.* quod † ſecus eſt in ſocietate alicu-
jus rei ſingularis: *Menoch. conſ. 122. n. 7. vol. 2.*

Vors ſechſte/ ſo iſt auch vnlaugbar/ vnd in eon inenti
zubelegen/ daß Fraw N. der teſtatorn Mutter alle ihre
Verlaſſenſchafft/ an Gerade/ vnd wie es Nahmen haben
möge: ihren Söhnen gäntzlich vbergeben/ vnd die Töch-
ter als welche zuvor volnſtedig außgeſtattet/ davon gäntz-
lich außgeſchloſſen hat. Mit was Fug wolten denn nun-
mehr derſelben allweg außgeſchloſſenen Töchter Kinder/
wider der leiblichen Großmutter/ wider deß Großvatters/
Brudern F. vnd wider ihrer Mutter Brüder/ ſo offt erhol-
ten letzten Willen ſich eindringen/ vnd zugleich mit den je-
nigen/ ſo gerad vom Stamm vñ der Schwertmagſchafft
der teſtatorn herrühren/ ihre Spille mit einflicken?
Zwar die Ordnung der Rechten/ iſt ſolch ein gar expreſsè
42 zuwider: Cum † dotata ab avo, patre, fratre, vel filio fra-
tris, non faciat partem cum fratre, vel filio fratris,
in hereditate avi, patris vel fratris: ſed dotata ab u-
no horum dicitur excluſa ab hereditate avi, patris &
fratris, & non ab hereditate dotantis tantum: *ut tradunt
Menoch. conſ. 3. n. 17. vol. 1. verſ. nonò ac ultimò &, n. 28. ubi com-
munem dicit Cephal. conſ. 578. num. 14. volum. 4. Cavalcan. deciſ.*
43 *Firezan. 33. num. 10. part. 3.* Et, † hoc caſu fratres, vel fra-
trum filius vocari tacitè & expreſsè; notant *Decian.
conſil. 16. num. 46. volum. 1. Menoch. conſil. 152. n. 5. & 20. vol. 1.
Dec. conſil. 71. Bero. conſil. 153. n. 7. & ſeq. vol. 2. Vinc. Honded. con-
ſult. 4. n. 13. & ſeq. & conſil. 70. n. 25. & ſeqq. Cavalcan. remiſſivè
deciſ. Firezan. 32. n. 9. p. 4. ubi etiam ad contraria reſpondet.*

Hierzu nun/ vors ſiebende kompt/ daß Krafft obange-
zogener Mütterlichen donation, die abgeſtattete Schwe-
ſtern/ nicht allein nach ihrer Mutter Tode/ ſondern auch
nachmals als der eine Bruder B. wie auch A. ohne Kin-
der geſtorben/ nichts gefodert haben: welches ſie gewiß/
nicht würden vnterlaſſen haben/ da ihnen nicht jre Abſtat-
tung vnd Verzicht/ wie auch die Mütterliche donation,
den Söhnen geſchehen/ im Wege geſtanden were. Item/
wenn ſie nicht nach A. vnnd B. Tode/ durch der Brüder
Vereinigung vñ reciprocam ſubſtitutionem fideicom-
miſſariam weren abgehalten worden. Gleich wie ihnen
nun dieſelbe damals im Wege geſtanden/ alſo ſtehen ſie/
ihren Kindern auch nachmals im Weg, weil ſo wol F. als
der Fraw Mutter Vertrag/ wie auch E. Vbergab/ von
den andern Brüdern/ vnd ihren Erben/ expreſsè beſagen:
Daher ſie auch im vbrigen/ tacitè, pro comprehenſis in
fideicommiſſo, geachtet werden müſſen: per ea, quæ tra-
dit *Pariſ. conſ. 68. num. 23. vol. 3.* Bevorauß/ weil auch in den
rechten/ heilſam vnd wol verſehen/ quod tacita, & conje-
cturata ſubſtitutio fideicõmiſſaria, æquipolleat expreſ-
ſæ: vnd allhier in noſtro caſu nicht allein expreſsè, ſondern
auch tacitè. Immò expreſsè, quoad ſenſum, vnd von ei-
nem auff den andern/ expreſsè: tacitè, verò ad heredes,
ſolche ſubſtitutio zubefinden: Als wil auch hierauß vn-
widertreiblichen folgen/ daß † der Brüder Söhne in den 44
auffgerichten/ vnd confirmirten diſpoſitionen mitbegrif-
fen/ vnd keines Weges außgeſchloſſen ſeyn: *Secundum Bal.
in l. 3. ff. de teſtam. tut. & pro hoc. eſt textus in l. de quibus. in fin. ff. de
L. L. l. cum quid. ff. ſi cert. petat. l. triticum. ff. de Verb. oblig. cum utro-
bique not. Capol. conſ. 21. Dd. inc. in bis. de Verb. Sign. c. tua. cum ali
not. de conſang. & Affin. c. licet ex quadam. de teſtib. Clem. exivi de
Paradiſo. de Verb. Sign. l. ultim. in fin. ff. mandat. l. fideicommiſſa.
§. ſi cer. ff. de legat. 3.* Vnnd den Fall zuſetzen; wenn ſolche
Brüderliche Vereinigung ſchon pro teſtamento imper-
fecto ſolte gehalten/ oder erkennet werden: ſo würden es
doch der Schweſter Kinder/ nunmehr auch in fideicom-
miſſo gelten zulaſſen ſchuldig ſeyn, weil es ihre Mutter vor-
hin gelten laſſen/ vnd tacitè approbirt haben: propterea, † 45
quod de jure heredes, etiam extranei, facto defuncti ſta-
re cogantur: *l. cum à matre. 14. C. de rei vendic. l. 2. C. ſi adverſ.
vendit. pignor. Cacheran. deciſ. Pedemont. 41. n. 10.* Cum † per- 46
ſonam ejus repreſentent, ejuſdemque cum illo ſint ju-
ris, atq; poteſtatis, cujus defunctus fuit: *§. 1. auth. de jure-
jur. à mor. præſt. l. heredem. 5. l. hereditas. 62. ubi Dd. ff. de reg. Iur.
Cagnol. in l. 2. num. 25. & ſeq. C. de pact. int. emt. & vendit. text. in
l. qui in jus. & l. in his quæ officium. §. non debeo melioris. ff. de reg.
Iur.* uſque adeo, ut quod anteceſſori obſtat, multò ma-
gis ejus heredi obſtet: *l. quod ipſis. ff. de Reg. Iur.* nec plus
commodi quiſquam heredi ſuo relinquat, quàm quod
ipſe habuit: *l. nemo plus commodi. l. nemo plus juris. ff. eod. tit.
Andr. Kobl. lib. 1. Exercit. 3. n. 28.*

Vnd vors achte/ ſo weiſen alle vor/ vnd nach dem Ver-
trage/ denn die Fraw Mutter mit den Söhnen auffgerich-
tet/ datirte Verzichten; ſo wol auch der obangezogene Müt-
terliche Vertrag oder Vbergab den Söhnen geſchehen;
daß die Töchter vor ſich ſelbſt/ vnd durch ihre Ehemänner/
gegen empfangener gebührlicher Abſtattung/ aller Müt-
terlichen/ vnd Vätterlichen Erbſchafft Anfoderung/ in/
vnd zu ewigen Zeiten weder durch ſich/ noch durch andere
Zuthun/ ſich gäntzlich begeben vnd verziehen: Derwegen
nicht allein ſie, ſondern auch jre Kinder/ von jetzo angeſtel-
ten Foderung/ auch nachmals billich außgeſchloſſen blei-
ben: Sintemal es keinen Zweiffel hat/ wann † einer ein- 47
mal daß ſeine begibt/ daß er nachmals nicht könne wider
darzu gelangen noch zugelaſſen werden: *l. quæritur. 14. §. ſi
venditor. ff. de ædilit. edict. l. Herennius. in pr. ff. de Evictione. gl. in l. quo-
ties ab omnibus. C. de fideicom.* neq; † enim naturalis ratio pa- 48
titur, ut quicquam contra pactorum fidem fiat: *l. 7.
§. prætor ait: ff. de pact. l. 1. § ſi convenit. ff. depoſit. cum ſimilibus.*

facit

49 facit regula: quod † ſemel placuit, amplius diſplicere
non poteſt: *c. quod Semel. de Reg. Iur. in 6. Modeſt. Piſtor. conſ.*
42. n. 2. per l. Pomponius. 9. ff. de negot. geſt. Eſtq; juris antiqui
50 regula: omnes † habere licentiam juri ſuo renunciare: *l.*
ſi quis in conſcribendo. C. de pact. l. paciſci. & ibi gloſ. verb. pactum.
ff. de pact. l. poteſt. vbi Alex. ff. ad L. Falcid. c. ſi de certa. de præ-
51 *ſcript.* qui † autem juri ſuo renunciat, repetere illud non
poteſt: *l. 1. §. qui ſemel. ff. de ſucceſſ. edict. l. 15. §. ſi negaverint. ff.*
ad L. Iul. de adult. l. non videtur. ff. ſi quid in fr. patron. l. 4. C. de
pact. l. fin. C. de remiſſ. pign. Gravet. conſ. 24. n. 10. Rol. à Valle,
conſ. 57. n. 14. vol. 3. & conſ. 28. num. 41. vol. 4. Darzu dann in
facto kompt/ daß der jetzigen Kläger Mutter/ in allen ein-
geführten diſpoſitionen, verträgen/ vnd ordnungen anders
nicht/ als gentzlich abgeſtanener Weibsperſonen gedacht
wird: Hiergegen aber/ wird der jetzo vnſchuldig beklagten/
als N. Stammes Erben/ nicht allein in F. der Fraw Mutter/
vnd B. diſpoſitionen, expreſſè gedacht/ ſondern, wenn auch
ſolches ſchon nicht were, ſo tretten ſie doch an jres Vatters
52 ſtelle. Nepos † enim ex filio vel fratre, ſuccedit ex repræ-
ſentatione patris, qui ſucceſſurus erat, ſi vixiſſet; neptis
verò ex filia vel ſorore non ſuccedit, propter matrē jam
excluſam: vt in ſpecie, caſum noſtrum decidendo docet
Bald. in l. venia. n. 5. C. de in jus vocand. & ibid. Alex. n. 5. Iaſ. nu. 6.
Dec. n. 7. Oldr. ad. conſ. 224. n. 37. Tiraq. de retr. conſang. 1. gloſ. 9.
n. 102. Menoch. conſ. 269. n. 63. lib. 3. & lib. 4. præſ. c. 95. nu. 7. vbi
plures ad hoc allegat.

Vors neunde/ ſo weiſet die vernunfft auß; Weil nach
A. vnd B. tode/ die drey letzt lebende Brüder/ C. D. E. jre Brü-
derliche vereinigung vnd diſpoſition widerholet/ auch ſich
darinnen D. mit ſeinen Söhnen (dann der andern keiner nie
keinen gehabt) mit erlaſſung deß Inventarij, vnd der Rai-
tung haben binden vnd graviren laſſen; daß ſie gewiß ſambt-
lich D. Söhne nicht pro excluſis: ſondern pro incluſis &
tacitè comprehenſis in fideicōmiſſo gehalten müſſen ha-
ben: Welches ſie auch alſo im werck practicirt, in dem/
nach D. tode ſeiner vnmündigen Kinder Vormundſchafft
getheilet geweſen alſo/ daß C. vnd E. allein/ vnd zwar/ abſq;
inventario, vnd rationib⁹, Vormundē geweſen ſein/ in den
N. vngeſonderten Gütern/ darauff jetzo der Anſpruch haf-
tet. Dagegen aber ſeyn NN. Vormunden geweſen/ in dem
andern geſonderten weſen: vnd haben alſo C. vnd E. ſelbſt/ D.
Söhne in jren antheilē/ deren pro indiviſo beſeſſenen Gü-
tern, p̄ ſucceſſoribus im̄ediatis, & ſolis, die Schweſter Kin-
der aber gar nicht agnoſcirt: ſonſt ſolten weren dieſelbe, oder jre
Männer mit zur Vormundſchafft gezogen worden: cum
53 † nihil ſit vſitatius, & æquius, quàm penes eos eſſe jus tu-
telæ, penes quos eſt ſpes ſucceſſionis: *§. fin. Inſtit. de legit. pa-*
tron. tut. ibiq; Dd. Bart. & Cagnol. in l. 73. ff. de Reg. Iur.

Vnd ſolches vors zehende/ noch mehr augenſcheinlich
darzu thun/ iſt in facto beweißlich/ daß C. kurtz vor ſeinem
tode/ ſeinen letzten willen machen/ vnd ſonderlich ſeinen
Dienern gern was legiren wollē: welches auch auff ſein an-
meldung/ von N. zu Papier bracht/ aber nachmals nicht
verfertiget/ noch vollzogē/ in dem er vom tode vbereilet wor-
den: darauß gleichwol klärlich zu befinden/ daß C. exceptis
paucis legatis. E. ſo etliche tage nach jhm gelebet/ vnd nach
demſelben D. Söhne zu Erben eingeſetzt: der Schweſtern
aber/ oder deroſelben Kinder/ mit keinem einigen Buchſtabē/
noch gedancken/ gedacht hat: Darauß dann je abermals
vberflüſſig zu folgern/ daß E. ſelbſt/ wie auch C. nach demſel-
ben/ von keinen andern Erben/ als von jetzigen vnſchuldig
beklagten NN. wiſſen habē wollen: Vt proinde, pro inter-
pretatione teſtamēti, ſive cujuſcunq; diſpoſitionis nulla
efficacior cōjectura ſumi poſſit, quā illa, quā teſtator ipſe
animo concepit, & vbicunq; data fuit occaſio, expreſſit:
54 quæ † quidē tacita voluntas & affectio teſtatoris, ante-
ponenda etiā eſt proprietati ſermonis: vt docet *Gravet.*
conſ. 62. n. 8. Menoch. lib. 4. de præſumt. c. 16. n. 1. text. in l. nō aliter.
ff. de legat. 3. l. ſi quis in fundo. ff. de legat. 1. l. Labeo. ff. de ſuppel. leg. l.
55 *3. §. ſi conditio. ff. de adim. legat.* & † ex illa affectione teſtator
magis cēſetur maſculos, quàm fæminas, diligere: *Menoch.*
conſ. 204. n. 24. lib. 3. & d. præſumt. 16. n. 10. & † quos vivens 56
prædilexit, eos etiā moriens magis diligere præſumitur:
arg. l. penult. ff. de alim. legat. Menoch. d. præſumt. 16. n. 9. & † in 57
ſpecie, major affectio teſtatoris ſumitur ex eo, quod te-
ſtator magis præſumitur diligere filios, in portione, reli-
ctâ eorum patri, quàm alios: *Menoch. d. præſumt. 16. n. 8. ibiq;*
allegat. Vnd daß auch ex † teſtamento poſteriori imper- 58
fecto, daß prius teſtamentū perfectū, interpretirt werde/
ſolches hat keinen zweiffel/ maximè, quando ſumitur ar-
gumentū, ad ſuſtinendā teſtatoris voluntatē: *arg. l. vltim.*
ff. de reb. cor. qui ſunt ſub tut. & † verba ambigua teſtamenti 59
poſſe declarari, etiam ex codicillis imperfectis: tradit in
ſpecie *Roman. conſ. 197. n. 7. & n. 11. Mantic. lib. 3. de conject. vlt.*
volunt. tit. 20. per tot. Menoch. lib. 4. de præſumt. c. 15. per tot.

Auß welchem allem vorſelbſt/ folget/ daß auch E. letzter
wille/ anders nicht köñe noch ſolle verſtanden werden/ als
daß vigore deſſelben/ D. ſeines vorhin verſtorbenen Bru-
ders Söhne/ gleich wie in onere, vbi expreſſè nominan-
tur, alſo auch/ in ſucceſſione vniverſali, vbi ſubintelligū-
tur, E. allein erben/ vnd die Schweſtern/ oder deroſelben
Kinder/ damit nichts zu thun/ noch einzugreiffen haben.
Ex † contextu enim verborū, totius ſcripturæ teſtamen- 60
ti colligitur teſtatoris voluntas: *l. qui filiabus. in pr. ff. de Le-*
gat. 1. l. Mævia. ff. de manum. teſt. l. nummis. ff. de legat. 3. & † ex 61
vicinis ſcriptis, hoc eſt, ex iis, quæ præcedunt, & ſequun-
tur ambigua voluntas teſtatoris declaratur: *l. heredes pa-*
lam. §. ſed etſi. ff. de teſtam. l. ſi ſervus. §. vltim. l. qui filiabus. pr. ff. de
legat. 1. Dec. conſ. 546. n. 3. & conſ. 581. n. 7. & † ex inferioribus 62
verbis teſtamenti, quid teſtator ſenſerit, intelligi poteſt:
vt dicitur in l. quamvis. ff. de fideicommiſ. l. item ſi filiusfamiliâs. §.
ſi filius accepit. ff. ad SCt. Macedon. Gravet. conſ. 149. n. 4. quia † 63
teſtator nō creditur in continenti, ſe voluiſſe corrigere:
l. non ad ea. ff. de cond. & demonſtr. Alex. conſ. 47. nu. 18. volum. 1.
& † quoties præcedentia ſunt obſcura & generalia, ſe- 64
quentia verò determinata, toties ſequentia determinant
præcedentia: *Iaſ. in l. ſi ſervus plurium. §. vltim. ff. de Legat. 1.*
Cyn. & Bald. in l. legatorum petitio. §. vlt. in fin. ff. de legat. 2. & † 65
qualitates appoſitę, in vno capite, cenſentur in aliis repe-
titæ: *l. cum ſervus. ff. de condit. inſtit. l. Seja. §. Cajo. ibiq; Bart. ff.*
de fund. inſtruct. legat. & † clauſula poſita in medio, vel in 66
fine, ad omnia refertur: *l. ſi idem. §. fin. & ibi Bart. & Dd.*
communiter. ff. de juriſd. omn. judic. l. talis ſcriptura. in fin. ibiq;
Bartol. ff. de legat. 1. l. 3. §. filius. ff. de liber. & poſth. ibiq; Dd. Port.
conſ. 106. n. 30. maximè, † vbi eadem ratio locum habet: 67
arg. l. vnic. §. ſin autem ad deficientis. C. de Caduc. tollend. & † 68
maximè etiam tum, cùm ex aliis conjecturis concipi po-
teſt, quod teſtator in caſu dubio idem ſenſerit, quod in
alio caſu expreſſit: vt concordando opiniones conclu-
dit *Socin. Iun. conſ. 103. n. 55. vol. 1. quod ſequitur, & latius deducit*
Mantica lib. 6. de Conject. vlt. volunt. tit. 13. per totum.

Refutatio argumentorum contrariæ partis.

Dagegen nun nicht irret/ was oben/ pro parte adverſa
angezogen worden. Dann erſtlich/ quod ſubſtitutiones,
non inducantur conjecturis: & quod in dubio fideicō-
miſſum non præſumatur: das iſt ſo weit wahr: niſi † extē- 69
ſio fiat per juris interpretationem: *arg. l. jam hoc jure. ff. de*
vulg. & pupill. ſubſtit. & l. quamvis. C. de impub. & al. ſubſtit. &
† niſi eadem ſit voluntatis intentio, licet ſit aliqua di- 70
verſitas in facto: *Mantica lib. 5. de conject. vltim. vol. tit. 1.*
nu. 14. nec † dubium eſt, quin ſubſtitutio latè debeat in- 71
terpretari, vt valeat: *c. ſi pater. de teſtam. in 6.* quatenus ni-
mirum conjectura capi poteſt, id teſtatorem voluiſſe: *gl.*
communiter recepta in l. Gallus. §. & quid ſi tantum. ff. de lib. &
poſth. Socin. Iun. conſ. 94. nu. 42. vol. 1. Mantic. d. tract. lib. 5. tit.
1. num. 15. pulchrè Menoch. lib. 4. præſ. 19. n. 6. 7. & 8. Daß aber
der teſtator ſolches gewolt habe/ iſt auß allen vmbſtenden
vorhin außgeführet; Igitur generalia nō amplius obſtant
ſpecialibus jam in contrarium deductis. *arg. l. in toto. ff. de*
Reg. Iur. ibiq; Dd.

In gleichem irret nicht/ was pro ſecundo objiciret worden;
daß die conjecturæ, pro fideicōmiſſo inducendo, müſſen

neceſſariæ, & concludentes ſeyn: Dann ſolches ſtatt hat
in valdè dubiis: nun hat es aber in gegenwertigem Falle
dieſe geſtalt / daß ex ipſorum teſtatorum voluntate, wie
auch allen andern vmbſtänden / vnd ſonderlich / ex ipſis
verbis diſpoſitionis E. Ordnung / ad eos directis, er-
hertet iſt / daß ſie vnzweiffliche heredes fideicommiſſarij
ſein / vnd von deß Vatters Schweſter Kindern / ſo wenig /
als / vor dieſem der Vatter / vnd ſeine Brüder / in ſuc-
ceſſione b' erſt verſtorbenen / durch die Schweſtern haben
72 können beirret werden. Nam † in favorabili fideicõmiſ-
ſorum materiâ, ſola voluntas, ſive intentio fideicõmitte-
re volentis dicitur ſervari: *l. à fratre. ff. de legat. 1. Vide Pruck.*
73 *conſ. 1. n. 94. & ſeqq.* & † jus accreſcendi, etiam inter eos
locum habet, qui non directi, ſed fideicõmiſſarij here-
des ſunt, etiamſi fideicommiſſum, ſub conditione ſit re-
lictum: *text. in l. vn. §. hac autem. C. de caduc. tollend. Bartol.*
conſ. 53. num. 1. lib. 1. Gomez. 1. var. reſolut. 10. num. 13. Bald. in l.
vnic. quæſt 9. non pet. part. quem allegat Iaſ. in l. re conjuncti. num.
206. verſ. Octavus notabilis caſus. ff. de legat. 3. Covar. ad c. Ray-
noldus. §. 1. num. 4. ext. de teſtam. Menoch. lib. 4. conſ. 376. n. 31.
Ant. Govean. de jure accreſc. fol. 146. Gregor. Thol. Synt. Iur. lib.
46. c. 11. n. 14.

Vors dritte / daß pro parte adverſa angezogen worden /
liberos, in conditione poſitos, non cenſeri diſpoſitivè
vocatos, maximè ad hereditatem patrui: ſolches kan
auch nicht ſtatt haben: eùm verior ſit altera ſententia,
74 quæ † tradit, in conditione poſitos, cenſeri vocatos diſ-
poſitivè, etiam ad hereditatem patrui: *adq; per l. Lucius. 2.*
in fin. ff. de hered. inſtit. l. cum acutiſſimi. C. de fideicom. l. generali-
ter. §. cum autem. ff. de inſtit. & ſubſtit. juncta l. avus. ff. de Con-
dit. & demonſtr. l. jubemus. § ſin autem. C. ad Trebell. l. vnum ex
familia. §. vlt. ff. de legat. 2. Vide omnino Nicol. Vigel. meth. Iur.
75 *Controv. lib. 4. c. 5. regul. 5.* & † licet olim altera opinio com-
munis fuerit, tamẽ hodiè nedum verior, ſed etiam magis
communis opinio eſt, vt poſiti in conditione, vocati cẽ-
ſeantur: *vt poſt Cephal. conſ. 251. n. 72. lib. 2. docet Vincent. Hond.*
conſult. 63. n. 19. vol. 1. & conſult. 54. per tot. vol. 2. magis veram,
æquam, & receptam dicit Menoch conſ. 135. n. 4. lib. 2. & lib. 4. de
præſumt. c. 76. Faclun. 4. controv. 51. per tot. Clariſſ. Clar. d. §. fidei-
commiſſum. q. 77. Coraſ. 2. miſcell. 19. Matheac. de legat. p. 668.
Ant. Fab. lib. 17. conject. c. 18. & ſeqq. & Marzar. conſ. 9. n. 1. idem
in epit. fideicom. part. 2. verſic. vigeſimò quæritur. Mantic. lib. 1. de
Conject. vlt. vol. tit. 2. per tot. Mich. Graſſ. §. fideicommiſſum. q. 13.
vbi n. 2. vide egregiam concordantiam contrariarum ſententiarum:
76 nimirum † quod in conditione poſiti, aut ſint teſtatoris
deſcendentes, aut collaterales, & aliqua conjectura ſub-
ſit, per quam appareat, teſtatorem voluiſſe hos filios in
conditione poſitos vocare, quo caſu procedit opinio af-
firmativa, & hanc concordantiã hodie magis communẽ
eſſe dicit *Soc. Iun. conſ. 145. n. 36. lib. 3. & conſ. 175. n. 1. lib. 2.* &
77 † frequentiſſimũ eſſe, vt conjecturis contrariæ volunta-
tis opinio negativa ceſſet, ait *Didac. Cov. in c. Raynutius. n. 3.*
78 *§. 3. extr. de teſtam.* & † quod ab opinione negativâ recedẽ-
dum ſit, & affirmativę inhærendũ, ſi modò aliqua conje-
ctura afferri poſſit; licet illa levis ſit: teſtatur *Tob. Nonius*
conſ. 31. n. 13. & hoc, quod ex cõjecturis ſint vocati, quin ſit
communis opinio, neminem negaturũ: ait *Tiber. Decian.*
conſ. 89. n. 12. & 13. vol. 3. & ſi hæc ſententia, ex conjecturis
poſſit adjuvari, tum nullã dubitationẽ eſſe, quin liberi,
in conditione poſiti videantur per fideicõmiſſum ſubſti-
tuti: & hoc admittere, etiã eos, qui alioquin negant, eos
cẽſeri ſubſtitutos: ait *Mantic. d. l. lib. 11. de conject. vlt. vol. n. 19.*
atq; ita frequẽtiori calculo, hoc diſtinctionis fędere, cõ-
trarias ſententias, in ingenti hac controverſiâ, conciliari,
ait *Decian conſ. 9. n. 1. vol. 3.* Was aber nun für wichtige con-
jecturen, in dieſem caſu zuſammen komen / darauß E. vn-
zweiffelicher letzter wille zu ſchlieſſen / iſt oben / nach der länge
allbereit außgeführet: Dabey es auch alſo wol bleibẽ wird.
Iſt derowegen alſo auch dieſes objectum, von ſignis, vnd
conjecturis fideicommiſſi familiæ, ſeu conſervatione
agnationis, zur gnüge widerleget vnd abgefertiget.

Weniger irret dz vierte / pro parte adverſâ, angezogenẽ
argument, daß nemlich / deß teſtatoris Schweſtern wei-
ter nit / als auff Väterliche vnd Mütterliche Erbſchafft /
keines weges aber auff die ſeiten fälle / verzicht gethan ha-
ben. Deñ oben allreit außgeführt iſt / daß die Schweſtern /
nach A. vñ B. Tode ſich keiner Erbſchafft angemaſt: Der-
halben auch jhre Kinder nunmehr nach E. tode ſich gleich-
fals nichts anmaſſen können: Weil jhre Mutter nicht al-
lein einmal abgeſtattet ſein; ſondern auch die Brüderliche
diſpoſition jhnen am wege ſtehet / welche noch nicht er-
loſchen, ſondern / wie ſie in onere von Brüdern / oder jhren
Erben beſagt / alſo auch in honore, & cõmodo ſucceſſio-
nis, gleichfals zu verſtehen iſt. Expediti enim † juris eſt, ꝙ 79
etiam prorſus omiſſus caſus habendus ſit pro expreſſo,
quando taciti eſt eadẽ virtus, quæ expreſſi: *Bartol. in l. cum*
quid. ff. ſi cert. pet. Iaſ. in l. commodiſſimè. ff. de lib. & poſth. n. 5. atq;
huc ſpectat l. Gallus. §. & quid ſi tantum. ff. eod. Oldr. conſ. 224.
verſ. nec obſtat. Tiraq. de retr. lib. 1. §. 2. gl. 1. num. 19. & §. 20. gl. 1.
num. 11. lib. eod.

Letzlich / vnd vors fünffte / wird vorgewendet / daß E. ſeine
hinterlaſſene Erbſchafft / auff ſeines Brüdern / vñ Schwe-
ſter Kinder / zu gleich ab inteſtato verfället habe: vnd dieſel-
ben mit jhnen / ob paritatem hanc gradus ad ſucceſſionẽ
ejuſdem inteſtatam in capita zu gleich zu gelaſſen werden
müſſen. Es wird aber dieſem entgegen geſetzt / daß ſolches
zwar alſo were / wenn E. ſimpliciter ab inteſtato verſtor-
ben ſeyn ſolte. Nun iſt aber vorhanden ein pactum fami-
liæ, de ſucceſſione; quod habet vim, & effectum vltimę
voluntatis. Siquidem † jure noviſſimo, etiam conven- 80
tione hereditates dantur; vnde tertia heredum ſpecies,
qui conventionales dicuntur, â JCtis non immeritò tra-
duntur: *Franc. Hottom. conſ. 72. n. 35. poſt Maſuer. in practic. tit. de*
Societ. n. 20. ibi: ſi ſit conventio. Dauth. ad tit. ff. de teſtam. n. 86.
Andr. Kohl. in exercit. 1. n. 27. & Dominic. Arumeus diſput. Iur.
Civil. 11. theſ. 14. propterea, quod ita † nunc moribus in- 81
valuerit: & de conſervandâ futurâ ſucceſſione paciſci
inter parentes & liberos, itemque agnatos & cognatos,
ad quos alioqui hereditas pertineret, licere, ab Interpp.
traditum eſt, id quod illi non tantum exemplo emanci-
pationis, quæ fit contractâ fiduciâ, cõfirmant; ſed & aliis
quibuſdam locis juris aſtruunt: *§. fin. Inſtit. de legit. agn. ſuc-*
ceſſ. l. ſi ab eo. C. de legit. hered. l. fin. C. de emanc. lib. l. 4. C. de legit.
tut. & quamvis hoc ipſum ab aliis etiam in dubium vo-
cetur: *Alciat. in l. pactum. Ant. Cont. lib. Sing. de hered. quæ ab*
int. defer. pag. 82. vbi ad argumentum ab emancipatione
ductum, reſpondet, *Vaſq. de Succeſſ. creat. lib. 2. §. 18. num.*
287. & ſeq. tamen nimis altè radices egit opinio contra-
ria, vt nemini autor eſſe velim, inquit Petr. Heig. alteri o-
pinioni ſingulari inhærendi: ideoque talia pacta magnis
cumprimis autoribus probantur: *Bartol. in l. ſtipulatio hoc*
modo. Zaſ. ibid. num. 19. & 20. vbi † in pactis dotalibus 82
reſervationem ſucceſſionis, in favorem agnatorum,
& liberorum factam, valere ait, vt tractat latè, *Anton.*
Gomez. ad LL. Taurinan l. 22. num. 19. Coraſ. lib. 6. miſcell. c. 9.
in princ. Iohan. Imbert. in enchirid. jur. Gall. verb. Inſtitutio. pag.
208. Frant. Ponta. conſ. 21. num. 48. Mynſing. conſ. 73. nu. 21. &
ſeq. Weſſenb. in l. fin. n. 12. C de pact. Hottom conſ. 72. num. 43.
Franc. Becc. conſ. 74. n. 5. 6. 16. & 17. Secundum quam ſen-
tentiam, & anno 96. reſponſum eſſe dicit idẽ *Petr. Heig.*
p. 1. q. 23. nu. 17. & ſeq. & concordat eleganter hoc noſtro
caſu magnus JCtus & Practicus *Valent. Forſt. lib. 4. de ſuc-*
ceſſ. ab inteſt. c. 24. num. 14. & 17. vnde † fit, vt ſæpe quis ex 83
perſonâ alterius conſequatur, quod ex ſuâ perſonâ non
conſequeretur: *Forſter. d. tr. de ſucceſſ. lib. 6. tit. 47. n. 17. & 18.*
& d. lib. 4. tit. 24. n. 14. vbi † affirmat, valere pactum, quod 84
fratres inter ſe faciunt in diviſione bonorũ, vt exiſtentib.
maſculis, ex eis fæminæ nõ ſuccedant, nec ex teſtamen-
to, nec ab inteſtato: latè ꝓbat *Ioh. Campeg. in tr. de dot. p. vlt.*
q. 76. & Zaſ. conſ. 1. n. 15. vbi † amplius affirmat, valere cõ- 85
ventionẽ, inter nobiles fratres, & eorũ nepotes, ne eorũ
bona,

bona, nec paterna, nec materna, nec ex teſtamento, nec ab inteſtato, nec ex alio contractu deveniant, in aliquas fœminas earum, natas, vel naſcituras: etſi aliter ſit contra factum, quod propriâ auctoritate liceat revocare: *Bart. conſ. 12. inc. ex facto quod ponitur. Laſ. in d. l. ſtipulatio, hoc modo. n. 12.* ex quibus manifeſtiſſimè apparet, quod E. non planè ab inteſtato mortuus ſit: ſed heredes conventionales fideicômiſſarios, fratris prædefuncti Baronis D. filios reliquerit; adeoq; hoc caſu Actores debent probare negativâ, in qua ſe fundant, nempe, Reos non eſſe heredes E. conventionales: vel, (quod in noſtro caſu teſtamento æquipollet) conventionē fraternam reciprocę ſucceſſionis, non debere ad præſentē caſum extendi. Interea autē ſatis eſt pactum ſucceſſionis, à quinq; fratribus factum, non modò à reis produci: ſed & ab ipſis actoribus confeſſatum eſſe: qui autē conventionem talem oſtendit, habet ſuam intentionē fundatam, ex præſumtione juris,
86 quod † non præſumitur mutatio voluntatis: *l. nam ad ea. ff. de condit. & demonſtr. l. cum qui voluntatem. ff. de probat. l. cum hic ſtatus. §. ait oratio. ibiq; gl. ff. de donat. int. vir. & vx. c. majores. de baptiſm. Decian. conſ. 96. n. 26. vol. 3. Menoch. conſ. 317. n. 29. & conſ. 374. n. 41. vol. 4.* So irret gleichfals auch nicht ob die Güter / ſo ſich in E. todem Mittel erlediget / Lehen / od Erb ſeyn. Denn dißfals obgemeldet pactum familiæ, de ſucceſſione maſculorū vorhanden / vnd per multos actus continuatos, nullo prorſus interrupto, vber fünfftzig Jar her / in dieſer linien der Herren NN. zu erweiſen iſt. Derſelben Ordnung vnd diſpoſition; nicht aber der Güter qualitet, wird auch nachmals billich / nach gegangen / vnd in acht genommen: vnd alſo dieſes weſen entſchieden / ex ſentē-
87 tia Papiniani qui ait † certæ rei heredem inſtitutum, coherede non dato, bonorum omnium hereditatem obti-
88 nere: *l. coheredi. 41. in fin. ff. de vulg. & pup. ſubſtit.* vt † ita in eadem oratione inſtitutio & ſubſtitutio reciproca facta intelligatur: *vt in l. cum in teſtamento. 37. §. hæc verba. ff. de hered. inſtit.* Wie dann in dieſem Fall ebener maſſen die fünff Brüder einander inſtituiret, vnd reciprocè ſubſtituiret habē; aber nicht ehe / als da die præmorientes nicht erben
89 verlieſſen: quo caſu, poſitos † in conditione, indubitatè dicimus vocatos, quādo nimirum inſtituti ipſi ſunt, etiā reciprocè ſubſtituti, ſi eorum vnus deceſſerit, ſine filiis. Nam tunc filij illi poſiti in conditione cenſentur vocari ex alia ſubſtitutione, patri ipſorum præmortuo facta; *Zasch. in l. heredes mei. §. cum ita p. 7. nu. 70. Menoch. lib. 4 præſumt. 76. n. 52. Ioſeph. de Ruſtic. in tr. an & quand. lib. poſ. in con-*
90 *dit. vocent lib. 5. c. 1. n. 1.* Cujus rei elegans eſt ratio: cum † enim filij in conditione poſiti ſubſtitutum excludant, qui vocatus erat ex teſtamento, oportet, vt etiam ipſi ſint vocati, ex quo vocatus ille, qui ab ipſis excluditur: & ſicut ipſi ſubſtitutum excludunt, oportet, quod etiam ſint vocati ad excluſionem ejus, qui per ſubſtitutum excluderetur: *vt ſubtiliter conſiderando, poſt Socin. Iun. conſ. 158. n. 58. in fin. & conſ. 174. n. 4. lib. 2. ait Vinc. Hondod. in ſæpe dict. Conſult. 65. n. 18. verſ. ſecundò facit regula illa.* Welches darauß noch deutlicher / in vnſerer facti ſpecie zu vernehmen / daß gewißlich / wañ D. Söhne auch poſt parentem, aditâ jam ipſius portione bonorum, pro indiviſo poſſeſſorum, ab inteſtato geſtorben weren / C. vñ E. ſambtlich / oder ſonderlich / wie ſie den Fall erlebet hetten / hinwiderumb an jhr antheil, deren / von jrem Vatter / ererbten vngeſonderten Güter / getretten weren / vnd den Schweſter Kindern daran nichts würden geſtanden habē: vngeachtet / daß auff ſolchē Fall auch die paritas gradus hette können angezogen werden: vnd ſolches hette man jhnen auch alſo paſſiren müſſen laſſen: Ob wol nu der Brüderlichen diſpoſition dieſer Fall mit klaren worten nicht verſehen; ſondern allein [illegible] abzunehmen geweſen were: idque per rationem [illegible] explicatam: & † reciprocationis regulam, quæ eſt [illegible] ceſſionibus: prout tu ſuccedis mihi, ita ego tibi: *[illegible] lege duodecim. C. de legit. hered. l. communium. [illegible] Alciat. conſ. 507. num. 5. & conſ. 543. num. 1. Curt. Iun. conſ. 49. num. 15. Socin. Iun. conſ. 116. num. 30. vol. 1. atq; hæc faciunt notata à Bartol. & Dd. communiter in l. cum lege. ff. de teſtam. Alciat. conſ. 746. n. 3. & conſ. 163. n. 4. 5. & 12.*

Auß welchem abermals ſchließlich folgt / daß hinwider auch nichts vnbillichs ſey / daß nach E. als vnter den fünff Brüdern / deß letzt verſtorbenen Tode / D. Söhne / als die ſchon vor etlichen Jahren an jhres Vatters ſtelle getretten / ſich ſolcher erbſchafft / auch allein anmaſſen / vnd daran nicht allein jhres Vatters Schweſter Kindern / ſondern auch jhren leiblichen Schweſtern geſtehen: Jnmaſſen denn dißfals allbereit wegen der NN. Gelder vrthel ergangen; die aber / noch zur zeit anhero zu allegiren vnnötig. Sufficiat, daß es vber Menſchen gedencken in dieſer Stammliny der Herren NN. wie auch anderswo / pro conſervatione familiarum bräuchlich / alſo / vnd nicht anders gehalten worden / auch noch nicht wird / denn daß die Schweſtern / als Weibsperſonen ehrlich außgeſtattet werden / vnd wenn ſolches geſchicht / vmb einige Vätterliche oder Mütterliche Erbſchafft nicht mehr ſich zu bekümern haben: Sondern gebührliche verzicht für ſich / vnd jhre Ehemänner thun müſſen: wie droben in facto allbereit gnüglich außgeführet iſt.

Demnach aber gleichwol bißweiln die Rechte ſo ſubtil ſeyn / daß auch die verſtändigen irren können: vnd dann die parten, wegen der nahen verwantnüß nicht gern in vnnötige vnkoſten / vnd weitleufftigkeit ſich einſtecken wolten: Als iſt für dienſtlich erachtet worden / dieſe deduction, pro vnd contra zu thun / auch mit beyfügung aller nothwendigen documenten zu ſtercken / ob je was in jure nicht Recht angezogen / in ipſâ facti ſerie ſolches corrigiren zu haben. Vnd iſt demnach die Frage: Ob E. verlaſſenſchafft entweder krafft deß vnzertrenten Beſitzes / welchen D. Söhne ſchon etliche Jahr / vor E. Tode / mit gutem willen der Vettern ex teſtamento, & jure naturæ erlangt / od auch krafft der Brüderlichen vereinigung / ex reciprocâ tacitâ fideicommiſſariâ ſubſtitutione, nicht mit mehrerm Recht auff gemeldete D. Söhne allein gefallen ſey / vnd ſich die Schweſter Kinder / vngeachtet vorgemeldeter gleichheit am Grad / darzu garnicht zu ziehen haben? vnd ob nicht derwegen offtgemeldete D. Söhne / von deren durch E. Schweſter Kinder wider ſie angeſtrengten klage / de admittendis ipſis ad ſucceſſionem allodialiū, pro ratâ; gäntzlich zu abſolviren, vnd loß zu ſprechen ſeyn ſolten? Signatum 21. Martij. Anno 1603.

N. N.

Keyſerlich † Appellation Vrthel. 92

Wir Rudolff / ꝛc. wo fern / ꝛc. So hette E. ſeine Verlaſſenſchafft / auff D. Söhne / vermög der Brüderlichen, vnd hernacher offtermals repetirten, vnd vom Ampt confirmirten vergleichung geſtellet / vnd weren der Schweſter Kinder ſich derſelben vngehindert der eingewanten vrſachen / anzumaſſen nicht befugt / von Rechts wegen. Prag / den 8. Julij, deß 1603. Jahrs.

Leipziger † Vrthel. 93

V. F. D. zuvorn; Demnach ſprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig darauff vor Recht: Haben A.B.C.D. vnd E. vngeſonderte Brüdere / vnd Herren von K. Dinſtags nach Trium Regum, An. 69. eine Brüderliche vereinigung / vnd reciprocam donationem, vor dem Königlichen Ampt Glogaw auffgerichtet / vnd darinnen einander alle jhre Haabe vnd Güter / ſo ſie damals gehabt / od hernacher bekomen möchten: es were an liegenden gründē / beweglichē / od vnbeweglichē Gütern / zu Lehē / oder Erbe gehörend / ſampt aller bahrſchafft / ſilbern vnd gülden Kleinodien / auch ſonſtē aller anderer fahrender vñ vnfahrender Haabe / nichts davon außgeſchloſſen noch abgeſondert / vbergeben / vñ zu geeignet / dergeſtalt vñ alſo; da einer / oder mehr / vnter jhnen ohne eheliche Leibes Erben mit Tode abgehen würde / daß ein allewege die andere vberlebende Gebrüder / ꝛc. / d verſtorbenen nachgelaſſene Haab vñ

Güter/ wie oben gemeldet / auff gleichen antheil jhrer Perſonen / ohne månniglichs einhalt / vñ verhinderung geruhiglichen ererben vñ haben ſolten; Jedoch / mit dieſem außdrücklichen vorbehalt / daß ein jeder auff ſeinem theil ſolche vbergabe widerruffen / oder verendern möge / nach mehrem inhalt der vberſenten Copey: Vnd es ſeind hernacher wolermelte Herren N N. alle / ohne eheliche Leibes Erben / außerhalb D. welcher Söhne vñ Töchter nach ſich verlaſſen / geſtorben. Ob nun wol in berürter Brüderlichen vereinigung / vñ vbergabe außdrücklichen nicht zu befinden / auff weme deß letzten Brudern verlaſſenſchafft am Erbe / vnd Lehen / kommen vnd fallen ſolte; ſo erſcheinet doch auß den andern / von wolgedachten NN. der ſucceſſion halben aufgerichten Brüderlichen vergleichungen vñ verordnungẽ: Darinnen die vorigen außdrücklichen widerholet vnd beſtettiget / allenthalben ſo viel; daß ſolche verlaſſenſchafft d' verſtorbenen Gebrüder nachgelaſſenen Söhnen / weil dieſelbe in dem vnzertrenten beſitze der Brüderlichen Güter / mit eingezogen vnd begriffen / billich zu falle vnd gebühre. Vnd dieweil nunmehr E. als der letzte / vnter wolermelten Brüdern / ohne eheliche Leibes Erben / wie hierobẽ gedacht / todes abgangen; ſo hat erſelten Antheil aller vngetheilten Brüderlichen Gütern / am Lehen vñ Erbe / vermöge obangezogener Brüderlichen vereinigung / vnd verordnung / mit mehrem Recht / auff ſeines Brudern D. Söhne / als vff ſeine Schweſter Kinder / vngeachtet / daß dieſelbe ihme / mit ſeines Brudern Söhnen in gleichem grad, der Blutfreundſchafft verwand / vnd zugethan / gebracht vnd verfället: Vnd werden demnach bemeltes D. Söhne / von gedachter Schweſter Kinder / wider ſie angeſtelten klage / davon die vberſente Copey meldung thut billich entbunden / vō Rechts wegen / zu vrkund / mit vnſerm Jnſigel verſigelt.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig.

CONSILIVM LXV.

Thema.

De matrimonio, quod abſq; diſpenſatione, ſine conſenſu magiſtratus eſt contractum, in tertio gradu lineæ collateralis inæqualis.

Es hat Fraw / A. jhre Tochter B. jhres Vatters Schweſter Sohn C. verheurat / alſo daß d' Braut Mutter / von dem Brudern / vnd der Breuttgam / von der Schweſter geboren / vñ alſo wider die außgangene general, in Jhr Maj. ſtraff gefallen ſein. Wird derhalben begehrt ſein gut beduncken zu eröffnen / was gegen beyden / der Mutter / vnd C. für proceſs, oder ſtraff fürgenommen werden möchte?

Hierauff kürtzlich zu antworten: So iſt kein zweiffel / daß alle die / ſo wider die außgangene general, ohne diſpenſation, vñ ſpecial conſens, d' Röm. Keyſ. Mayt. vnſers allergnädigſten Herrn / in denen verbottenen gradibus freyen / ſtraff fällig werden. Gleichwol aber will / meines erachtens hierinner dieſer vnterſcheid in acht zu haben ſeyn / daß diejenigen ſchwerere ſtraff auff ſich laden / ſo in denen gradibus zu ſammen heuraten / welche im Göttlichen / od' auch im Keyſerlichen Rechten / ſo wol als im geiſtlichen Rechten verbotten ſeyn. Wann nun gegenwertiger Fall erwogen wird / in dem Fraw A. jhre Tochter / jhres Vatters Schweſter Sohn verheuratet / ſo wird befunden / daß ſolcher Fall zwar im Göttlichen Rechten, Levit. 19. nicht verbotten: auch im Keyſerl. Rechten zuläſſich: weil nach ſolcher computation die beyde zu ſamen verheuratete Perſonen einander in quinto gradu juris civilis verwant: die prohibition aber juris civilis, vber den vierten grad derſelben rechnung nach / nicht gehet. Aber gleichwol iſt ſolcher fall wider der Kirchen / vnd geiſtlichen Rechtens verbot: darauff die general nicht weniger ſehen. Daneben iſt auch in acht zu nehmen; weil die geiſtlichen Rechte im dritten vñ vierten grad, prohibitionis canonicæ gar leichtlich diſpẽſiten: wie zu ſehen in Concilio Tridentino, tit. de reformatione matrimonij: Seſſion. 24. Vnd denn dieſe Perſonen / ſo in gegenwertigem Falle zu ſamen geheuratet / nach geiſtlichen Rechtens cõputation ein ander im dritten grad lineæ collateralis inæqualis verwand ſeyn: daher ſie gar leicht / ob ſie es geſucht hetten diſpenſation vñ conſens, bey beyderley / geiſtlichen vnd weltlichen höhiſten Obrigkeiten hetten erlangen können: als würde zwar dz matrimonium nicht zu annulliren, ſondern allein ex hoc capite ſo wol / vō d' Mutter A. die jhre Tochter ohne conſens, nicht hette verheuraten ſollen, als von dem C. wegen vberſchreitung deß gebots / ſo diſpenſation vñ conſens erfodert / eine willkührliche Geltſtraff zu fodern / vñ nach gelegenheit deß vermögens / vñ befundenem vorſatz / zu determiniren ſeyn. Vnd weil die verwandnüß vnleugbar / auch die general mandata billich jederman wiſſentlich ſeyn ſollen / daher die delinquenten, mit einigerley ignorans ſich nicht zu entſchuldigen: als darff es dißfals / tanquã in notorio gar keines proceſſes; ſondern kan die declaratoria alsbald von Hoffe auß ergehen: Jedoch alles zu E. Gn. gnädigen gefallen / vnd mehrer erwegung geſtellet, Signat. 22. Julij, An. 1603.

N. N.

CONSILIVM LXVI.

Quæſtio.

Num evictio in tranſactionibus quoq; locum habeat?

SVMMARIA.

1. Species facti.
2. Tranſactio obtinet ſpeciem emtionis: & venit appellatione venditionis.
3. Evictio includitur in tranſactione, & omni contractu, quo aliquid datur titulo oneroſo.
4. De evictione agi nequit, niſi dudum res fuerit evicta.
5. Niſi convenitum ſit inter contrahentes, vt ſtatim lite motâ, ſuper re traditâ, de evictione venditor teneatur.
6. Quando per compromiſſum res alicui auffertur, de illa re non datur actio contra autorem, de evictione.
7. Compromiſſa voluntaria vim quandã tranſactionis habent.
8. Evictio non competit, vbi compromiſſum intervenit, de rebus emtis, vel aliis.
9. Evictioni locus non eſt, quando per imprudentiam, ſtultitiam, aut ſordes partis, vel iudicis, res evincitur.
10. Periculum caſus fortuiti nemo præſtat, niſi quis ſe in ſpecie ad illud obligavit.
11. Sententia iudicis non ſufficit, vt alicui regreſſus detur, contra autorem ſuum.
12. De evictione fruſtrà agitur, quando iudex per iniuriam, aut imprudentiam pronunciavit, contra rem habentem.
13. Evictioni minus eſt locus, ſi per culpã & imprudentiam ipſius partis, res evincatur.
14. In ſolutum datio, quaſi emtio eſt.
15. In ſolutum accipiens, quaſi emtor, vtili actione, pro evictione, contra debitorem vtitur.
16. Tranſactiones ſunt ſtricti iuris, neque extenduntur vltrà id, quod inter tranſigentes nominatim convenit.
17. Evictio datur ex ſtipulatione, item emtione, & permutatione.
18. Evictioni locus eſt ex quolibet contractu bonæ fidei.
19. In contractibus ſtricti iuris; nihil venit, niſi quod eſt expreſſum à contrahentibus.
20. In tranſactionibus interpretatio ſtrictius facienda, quàm in cæteris contractibus.
21. In tranſactionibus, æque vt in contractibus ſtricti iuris nihil venit, niſi quod eſt expreſſum.
22. Evictio tantum datur pro illis rebus, quæ titulo oneroſo ad aliquem pervenerunt: non pro rebus donatis, aut quæ quis alio modo quocunque titulo lucrativo conſequitur.
23. Legata ſunt quædam donationes.
24. Actio evictionis pro legato, legatario non competit.
25. Hereditatem emens, pro re ſingulari evicta, contra venditorem de evictione nequit agere: ſed res ſingulas in hereditate contentas, ſuo ſumtu, & periculo perſequitur.
26. Emtor hereditatis, rem à poſſeſſoribus ſuo ſumtu perſequi debet: neque præſtatur evictio, niſi aliud convenit.
27. Hereditatis venditor ab omni periculo & damno evictionis, liber ac immunis eſt.
28. Quod tibi non vis fieri, alteri ne feceris: & eo quiſque iure vti debet, quod ipſe in alium ſtatuerit.

29 Liti-

29 Litigioſam rem emens, non modò pro evictione nequit agere: ſed & inſuper pretium amittit.
30 Litigioſæ rei donatio nullum habet effectum.
31 Rei nulliter donatæ, ex prætenſa donatione, nulla poteſt eſſe evictio.
32 Etiam bona cauſa malè agendo fit peſſima.
33 Sententia Appellat. Cæſar.
34 Alia eiuſdem.
35 Sententia Scabinorum Lipſenſium.
36 Sententia facultatis Iuridicæ, in Academia VVittebergenſi.
37 Sententia facultatis Iuridicæ in Academia, quæ eſt Francofurti ad Oderam.

1 DJE † Gebrüder von A. haben ohnlengſt/ we-
gen einer verſchreibung/ vber z. hen tauſent Tha-
ler/ die weiland B deſſen Erbens Erben gedachte
von A. ſeyn/ durch einen vertrag/ als ſein aſſeri-
ret eigenthumb behalten/ eine klage/ pro evictione wider
vns angeſtellet/ vnd pro vnico intentionis fundamento
den Vertrag angezogen: Diß ihr fundament auch mit
2 etlichen Rechtsgründen coloriret: Als/ quod tranſactio †
ſpeciem emtionis obtineat, & venditionis appellatione
veniat: *Decian conſ 54. n. 61. vol. 2. Angel. conſ. 230. incip. inſtru-*
3 *mentum dicit per l. 1. & l. litis ff. pro emt.* quodque † etiam in
tranſactione, & omni contractu, quo aliquid datur, titu-
lo oneroſo, ſemper includatur evictio: *text. expreſſus in l.*
ſi pro fundo. C. de tranſaction. Pinel. in l. 2. C. de reſcind. vendit. part.
2. c. 4. n. 14. & ſeqq. Rol. à Val. conſ. 28. n. 1. vol. 4. Gravet. conſ.
151. n. 26. Ferrarienſ in form. libell. verb. promittens de evict. Be-
rous conſ. 169. n. 109. vbi idem tenet; quod ex omni contra-
ctu, quo aliquid titulo oneroſo datur, locum habeat evi-
ctio: vnd was dergleichen mehr geweſen. Item/ daß wir
ſolche verſchreibung als ein vntadelhafftig Brieff vñ Siegel
inen vbergeben: die aber nunmehr durch allerhand einwen-
dung difficultiret, vñ diſputirlich gemacht werden wolte.

Dagegen haben wir in gehaltener Verhör/ inen inten-
tionis exceptionē opponiret, Tibi non competit actio;
vnd außführung gethan/ warumb wir einige eviction zu
præſtiren, oder ſie zu vertretten/ vnd ſchadloß zu halten/
nicht ſchuldig.

Denn/ erſtlich haben Brieffsinnhabere/ biß dato kei-
nen ſchaden gelitten/ ſondern Brieff vnd Siegel bey jhren
4 händen. Agi † autem de Evictione nequit, niſi antea res
fuerit evicta: quod tum fieri intelligitur, quando per ſentē-
tiā judicis res auffertur, & quando non eſt ſpes. poſſe re-
tineri rem amplius: *l. evictus. l. ſi plus. §. mota. ff. de evict. l. qui*
rem emit. 3. C. eod. vbi Sichard. & Dd. communiter. l. em Sichard ad
5 *rubr n. 13. 14. C. d. tit.* niſi † conventum ſit aliter inter con-
trahentes: quod nimirū ſtatim, lite morâ, ſuper re tradi-
tâ, teneatur de evictione venditor *gl in d. l. ſi plus. §. mota ff.*
de evict. per l. ſive in libertatem. C. eod. quē caſum conventio-
nis Baldus ibidē ſingularē ait, id eſt, à regula, quâ dicitur,
ante evictionē, de evictione agi non poſſe, nunquam re-
cedi, niſi aliud ſuadeat conventio partiū: *Sequuntur Cynus,*
Sichard. & Dd. in l. qui rem. 3. C. de evict. vbi Sichard. contra gloſ.
tenet, hanc vnicam eſſe exceptionē à regula, nec vnquā,
ante evictionem, pro eadem actioni locum eſſe, niſi ali-
ter ſit conventum.

Vors ander/ haben Brieffsinnhabere ohne vnſer wiſ-
ſen vnd willen/ mit den Bürgen in ein diſputat vñ Com-
promiſs ſich eingelaſſen: da ſie vielmehr/ inhalts der ver-
ſchreibung/ welche Inſtrumentum iſt publicum, guaren-
tigionatum confeſſatū, & recognitū: Dann auch/ ver-
möge d' Landesordnung dieſes Marggraffthumbs Ober-
lauſitz/ welche außdrücklich vermag/ daß vber verſchrei-
bungen/ die paratam executionem, per clauſulā guaren-
tigiæ in ſich begreiffen/ ſchleunig verholffen/ vñ d' Schuldi-
ner mit ſeiner einrede auff die reconvention gewieſen wer-
den ſolle: auff bezahlung dringen/ vnd ſich nicht irren laſ-
ſen einen bloſſen ruhm; weier ſcheinquittungē/ darauff die
Bürgen pro liberatione ſich referiret, dieſelben aber in
6 originali niemals produciret: Quando † autē per com-
promiſſum alicui res auffertur, tunc de illâ re, non habeo
actionē contra autorē meū de evictione: *text. in l. ſi dictū.*
§. ſi cōpromiſero. ff. de arbitr. vbi additur ratio: Nā, inquit, tex-
tus, nullâ cogente neceſſitate, id fecit: quaſi dicat JC. im-
putet ſibi is, cui res per cōpromiſſum auffertur, qui in id
cōſenſit, cū non coactus fuerit cōſentire: Cōpromiſſa † 7
enim volūtaria, id eſt, quæ quis ſponte facit, vim quandā
tranſactionis habent: *authent. ſi verò contigerit. vbi gl. C. de ju-*
dic. Et ideo inquit *Ioh. Ferrar. in pract. libell. de empt.* quod † 8
hodie multi errent, qui nonnunquā compromittunt de
rebus emtis vel aliis, & quando evincitur res illa eis, pu-
tant, ſibi cōpetere actionē pro evictione, in quo fallun-
tur, pulcrè *Sichard. in terminis ad d. rubr. n. 15. C. de evict.* vbi ita
concludit: Debet ergò, inquiens, emtor vel poſſeſſor rei
tantummodo expectare ſententiā judicis ordinarij; ſi vult
habere actionē pro evictione: aut ſi ve vult cōpromittere,
debet hoc facere, ſciente & aſſentiente autore: Welches
allhier nicht geſchehen: wiewol wir auch propriè nicht au-
ctores dieſer verſchreibung vber die zehen tauſent Thaler
ſeyn/ oder intuliret werden köñen: ſintemal B. dieſe zehen tau-
ſent Thal. jure hereditatis, als ſein eigenthumb gefochten/
vnd vns vor bloſſe detentores, vnd vorenthalter ſeines in
gemeine Erbſchafft behörigē Brieff vñ Siegels gehalten.

Zum dritten/ gehen Brieffsinnhaber mit jhren ſachē
ſchläfferig vmb: haben nach annehmung obbemeltē com-
promiſſes, zu einbringung jrer klage/ mit vielen contuma-
cien, (darauff endlichen auch *ex l. diffamari citation* gehöret
worden) ſich cōpelliren, jhre replica auch nunmehr vber
ein Jahr erſitzen laſſen: Certi verò juris eſt, quando † per 9
imprudentiā, ſtultitiam, aut ſordes partis, vel judicis, res
evincitur, quod tum evictioni locus non ſit: *Caballin. de*
eviction. §. 5. n. 50. Paul. Aemil. Veral. part. 1. deciſ. Rot Roman. de-
ciſ. 317. per text. in l. ſi per imprudentiam. 51. ff. de eviction. in pr. ibi:
negamus auctoris damnū eſſe debere: damnū enim, quod quis
ſua ſentit culpâ, ſentire nō videtur: *per vulgata.* eſtq; † pe- 10
riculum quaſi caſus fortuiti, ad quod regulariter nemo
tenetur, niſi qui ſe in ſpecie ad hoc obligavit: *facit l. emtor.*
8. l. ſi non injuriâ, ſed juris ratione ſuperatus es, pignus, ob evictionē
acceptum perſequi poteſt. ac † in multis caſibus etiam judicis 11
ſententiam non ſufficere ad hoc, vt detur alicui regreſſus
contra auctorem, notabiliter tenet, *Sichard. ad rubr. n. 19.*
Cod. de evictton. Cumque † pro re, per ſententiam judicis 12
ablatâ, agere de evictione nō poſſim, quando judex per
injuriam, aut imprudentiam pronunciavit, contra rem
habentem, hac vnicâ de cauſâ: quia injuria vni illata, nō
debet contingere auctorē, vel alium: & quia non ſequi-
tur: judex per imperitiam pronunciando, intulit mihi
injuriam, evincendo à me rem: ergò etiam volo eſſe inju-
rius auctori meo: vt ait *gloſ. in l. ſi te bonis. C. de jur. deliber. vbi*
Bald. & Caſtr. ſeq. Sichard. ad rubr. nu. 19. C. de evict. per d. l. ſi per
imprudentiam. 51. in pr. ff. de evict. l. ſi non per injuriam. C. eod. c.
fin vbi gl. ext. de emt. vendit. quanto † minus dabitur regreſ- 13
ſus, aut evictioni erit locus, ſi per culpam & impruden-
tiam ipſius partis, res evincatur: *notabiliter Sichard ad d rub.*
n. 14. C. de Evictton. ibi, vel caſu, vel culpâ meâ. cum, quia natu-
raliter, culpâ, facto & imprudētiâ alterius gravari nemo
debet: tum, quia damnum, quod quis ſua ſenſit culpâ,
ſentire non intelligitur: & quia volenti non fit injuria:
per vulgò nota.

Zum vierten iſt in dem Vertrage mit keinem wort zu
befinden/ daß wir vns ad evictionē obligiret; ſondern daß
B. dieſe verſchreibung/ als ſein eigenthumb/ jure heredita-
tis gefochten/ vñ per tranſactionē erhalten Derwegen auch
in dem Vertrage dieſe Wort ſtehen: Daß ſolche verſchrei-
bung ſeine eigenthümblich verbleiben ſolle: nimirū, weil er
ſie/ als ſein aſſeriret Erb vñ Eigenthumb/ wider alles ein-
wenden/ vnd pro donatione prætensâ, vor vns habende
bekümmungen/ vns/ wider vnſern willen extorquiret: Wie
auch darüber in wehrender handlung/ bey anderthalb
Tagen/ vns auffs euſſerſte gewehret/ vnd dieſelbe viel
lieber ſelbſt behalten wollen: Weil wir ohne diß: an vnſe-
rer/ auff vier vnd fünfftzig tauſent Thaler anlauffenden
anforderung/ ein anſehenliches/ penè cum læſione

vltra dimidium, propter bonum pacis ſchwinden vnd
fallen laſſen: iſt auch ſeine meinung nie geweſen / pro evi-
ctione, vns zu belangen: Sonſten; gleich wie er / pro
evictione deß Guts N. in dem vertrage gegen vns ſich
obligiret, vnſere obligation in ſimili gemeltem vertrage
auch inſeriret ſein würde: Welches aber nicht geſchehen /
mit billigkeit auch von jhme nicht gemütet werden kön-
nen. Vnd wie wir / als ſingulares ſucceſſores, & quaſi
creditores hereditatis, wegen vnſerer Fraw Mutter / jme /
als dem heredi einige hereditatis evictionem zu beſtellen
nicht ſchuldig geweſen / auch nicht gethan hetten: alſo hat
jhme per contrarium obgelegen / auch abſq; iſtâ ſpeciali
ſtipulatione, & evictionis obligatione, ex diſpoſitione
legis, daß in ſolutum cedirte Gut N. vns zu gewehren:
14 In † ſolutum enim datio, quaſi emtio eſt: *l. in numeratio-*
15 *nibus 44 ff. de ſolutionibus.* itaque † ſolutum accipiens, qua-
ſi emtor vtili actione pro evictione, contra debitorem
vtitur: *textus in terminis in l. ſi prædium. 4. ibi: vtilis tibi actio
competit. C. de eviction.*

16 Zum fünfften / ſind alle transactiones † ſtricti juris,
vnd können nicht extendiret werden vltrà id, de quo inter
transigentes nominatim convenit: *l. qui cum tutoribus §.
1. ff de transact. gl. & Dd. in l. ſub prætextu C. eod. & in rubr. ff.
& C. de pactis. l. 3. §. hæc verba. cum ibi not. ff. de negot. geſt. Dec.
conſ. 460. num. 6. & conſ. 595. num. 20. Gravet. conſ. 684. n. 4.*
17 Vnd ob wol die Rechte ordnen: Non † tantum ex ſtipu-
latione, item in caſu emtionis & permutationis, de qua
ſolùm lex ædilitia. pro evictione, ſcripta eſt: *l. 1. & tot. tit.
ff. & C. de evict. l. 1. & 2. C. creditorem pignoris evictionem non de-*
18 *bere. cum concordantibus. Sichard. in d. rubr. num. 3.* Sed †
etiam, per interpretationem, ex quolibet contractu bo-
næ fidei, evictioni locum eſſe: *Sichard. d. rubr. num. 9. C.
de evictionib.* vbi defendens Azonis ſententiam, in omni-
bus, inquit, rebus, quæ ad nos transferuntur juſtâ de
cauſa, ſi auferantur nobis, dantem teneri de evictione,
vt in permutatione, diviſione, in ſolutum datione, em-
phyteuſi, quam habeo à monaſterio in feudo.
19 Werden doch hiervon die contractus † ſtricti juris no-
minatim excipiret, in quibus nihil venit, niſi quod eſt
expreſſum: *l. 4. C. depoſiti. l. quicquid. ff. de Verb. Obligat.
late Iohan. Gödd. de contrah. ſtipulat. cap. 8. concluſ. 1. & paſſim.*
20 Cumque † transactiones etiam ſtricti juris ſint: atq; in
illis interpretatio ſtrictius ſit facienda, quàm in cæteris
contractibus: *gl. in l. emtor. §. Lucius. ff. de pactis Bartol. in l. ſi*
21 *de certá. C. de transact. Mandel. conſ. 1. num. 11.* palam eſt † an
illis æquè, ac in contractibus ſtricti juris nihil venire,
niſi quod eſt expreſſum: *d. l. 4. C. depoſ. Iaſ. & Dd. in l. Iu-
lianus ff. de Verb. Obl. Mynſing. reſp. 64. num. 11. dec. 7. Sichard.
d. rubr. num. 14. C. de evictionib.* vbi notabiliter ait: In con-
tractibus bonæ fidei omnia veniunt, quæ ſunt, æquum
& bonũ venire: & ideò fit extenſio in illis contractibus
pro æquitate: ſed æquitas poſtulat, vt cùm habeo à te
cauſam, licet de evictione nihil dicas; tamen ex naturâ
contractus teneris: quod non fieret, in contractu ſtricti
juris, in quo nihil venit, niſi quod eſt expreſſum.

Item ſechſten iſt notorium; daß ſo wol B. als auch jetzi-
ger Kläger Vatter / beyde ſeligen / vnd dann ſie Klägere
ſelbſt / die gantze vnſers Stieffvattern verlaſſenſchaffe / in
welche auch dieſe verſchreibung contra donationem præ-
teoſam, vnd wider vnſern willen gezogen worden / titulo
merè lucrativo acquiriret, nemlich / per ſucceſſionem
ab inteſtato.

Nun iſt aber im Rechten außdrücklich verſehen:
22 Quod † pro illis tantum rebus detur ad evictionem
actio, quæ titulo oneroſo ad aliquem pervenerunt:
quod. ſi verò res aliqua mihi ſit donata, aut ſi eam quo-
cunque alio modo habeam, titulo lucrativo, non one-
roſo, tunc pro re evicta, actio, pro evictione non datur:
l. Ariſto. ff. de donat. l. ad res donat. 46. ff. de ædilit. edict. Sichard. ad
23 *rubric. num. 13. C. de evict. vbi infert.* quia † legata imitantur,
vel potius ſunt quædam donationes: *§. 1. Inſtit. de Le-*
gat. ideò † etiam pro legato, non dari actionem pro evi- 24
ctione, legatario: *l. ſi domus. §. de evictione. & l. ſi à Subſtitu-
to. vbi Iaſ. num. 1. & 2. ff. de legat. 1. l. 2. vbi gl. & Dd. C. de evi-
ction. Ripa ad l. qui Romæ. §. duo fratres. num. 95. ff. de Verbor.
Oblig. Sichard. ad l. 2. num. 11. C. de legatis.*

Vors ſiebende / iſt abermals notorium, quod † emens 25
hereditatem, pro re ſingulari evictâ, de evictione, con-
tra venditorem agere non poſſit: ſed teneatur potius
ſingulas res, quæ continentur in illa vniverſitate here-
ditatis, ſuo ſumtu, & periculo perſequi: *text. in l. 1. C. de
evict.* vbi dicitur: Emtor † hereditatis, rem à poſſeſſori- 26
bus, ſuo ſumtu ac periculo perſequi debet: evictio quo-
que non præſtatur, niſi aliud nominatim convenit: *Cyn.
Sichard. & Dd. ibidem. Böer. deciſ. Burdegal. 33. nu. 26. Caballin.
tract. de evict. §. 5. nu. 30. Gravet. conſ. 896. num. 14. Ruin. conſ.
146 num. 1. verſ. nec obſtare. vol. 1. Maſuer. in ſua pract. tit. de
retract. num. 9.* Nun haben zwar wir / B. vnſers Stief-
vattern Erbſchafft nicht verkaufft: ſondern per transa-
ctionem bloß entreumet / vnd deſſen wegen vnſerer Fraw
Mutter daran gehabten juris retentionis vns begeben:
Jhme auch der verſchreibung vber die zehen tauſent Thal.
alſo hingegeben. Dieweil aber Klägere pro evictione,
wider vns nicht agiren könten / obgleich ſie / oder jhr Vet-
ter / B deſſen Erbenserben ſie ſind / vns vnſers Stiefvat-
tern Erbſchafft hetten abgekaufft vnd bezahlet / vnd alſo
titulo oneroſo, per ſolutionem precij erlanget: ſiquidem
† venditor hereditatis ab omni periculo, & damno evi- 27
ctionis liber eſt: *per d. l. 1. C. de evictionib. cum concordant.*
Ergò können ſie vielweniger ad evictionem wider vns
agiren, weil ſie ſimpliciter, titulo merè lucrativo, abſq;
omni pretio, gemelte Erbſchafft vberkommen: Et quia
ipſi ſimpliciter certant de lucro captando: Wir aber hin-
gegen de damno vitando: ſintemal wir ohne diß / maſſen
oben gedacht / in gepflogener handlung ein groſſes an vn-
ſerer anfoderung haben ſchwinden vnd fallen laſſen.

Vnd da vors achte / es dieſe meinung haben / vnd wir
dieſer zehen tauſent Thaler halber / jetzo oder künfftig in
einiger gefahr ſtehen / oder ſchaden leiden ſolten / wie das
auch kommen möge: Wolten wir viel lieber den Vertrag
gar auffgeſtoſſen wiſſen: Dabey ſich dann befinden wür-
de / daß wir faſt vltra dimidium vnſerer anforderung der-
geſtalt lædiret worden: Da hergegen Klägere / vnſers
Stiefvattern Güter / vnd verlaſſenſchafft / ſo eines gu-
ten theils mit vnſerer Fraw Mutter Gelde erkaufft wor-
den / per tertiam manum, mit lauterem gewin / aller
Güter / vnd von etlichen jahren hero entkommenden nutz-
ung / erlanget.

Zum neundten / gibt auch die vernunfft / vnd natür-
liche billigkeit: Wann wir dieſe verſchreibung bey vnſern
Händen hetten behalten; wie vns dann vberauß ſchwer
eingangen / ſolche von Handen zu geben / daß wir Klägere
nunmehr nicht würden pro evictione belangen dörffen:
ſondern nur darauff bedacht ſein müſſen / wie Brieff vnd
Sigel gehalten werden / vnd erbare bezahlung erfolgen
möchte: Sie auch würden vns ſo wenig / als wir jhnen
einige eviction einreumen. Quod † ergò tibi non vis 28
fieri, alteri ne feceris: &, eo quiſque jure vti debet, quod
in alium ſtatuerit: *tot. rubr. & nigr. ff. quod quiſq. jur. c. cum o-
mnes. ext. de conſtit. Toming. deciſ. 26 per tot. Corraſ. miſcel. lib. 2.
cap. 25. num. 2. & lib. 4. cap. 4. per tot. Mynſing. obſervat. 4.
cent. 3.*

Vnd ſolches vors zehende / vber vorige motiven auch
darumb / weil dieſe verſchreibung res litigioſa geweſen: in
deme B. jure hereditatis vor ſein; Wir aber jure donatio-
nis maternæ, vor vnſer eigentumb / dieſelbe angezogen.
Nun geben aber die Rechte weiter: Quod † nulla rei liti- 29
gioſæ ſit evictio: in tantum, vt emens rem litigioſam, nõ
modò pro evictione agere nequeat: ſed & pretium in-
ſuper perdat: *l. fin. C. de litigioſ.*

Dahero diß auch / vors eilffte in ſpecie zu widerlegen
ſeyn wil: Ob vorgeben würde / weil vnſer Fraw Mutter /

dieſe

dieſe zehen tauſent Thaler ſoll haben weg geſchenckt: poſito, non conceſſo: daß wir dannoch ad factum matris, als heredes nicht obligiret, vnd zu gewehren/ ex hoc etiã capite, keines weges ſchuldig. Dann zu geſchweigen/ factum aliquod ſimplex non ſufficere, vbi contractu & ſtipulatione, itemq; obligatione opus eſt: Auch den vngeſtandenen Fall zu ſetzen/ daß von vnſerer Fraw Mutter dißfals N. was doniret ſeyn ſolte: Davon wir aber biß dato im geringſten nichts wiſſen; auch viel vermutungen ſeyn, daß ſolches niemals geſchehen: vnd wann ſchon etwa auff einer quittung vnſer Fraw Mutter Hand zu befinden/ daß ſolches mit verſätzchung jrer von ſich gegebenen planckee ſey zu gangen: So were doch dieſe vermeinte/ ohne diß in formalibus, & materialibus nichtige donation auch dannenhero vnkräfftig: Weil es
30 donatio were rei litigioſæ: cujuſmodi † donationes vim nullam habere, deciſum eſt, in l. 2. C. de litigioſ. vbi Conſtantinus inquit: Lite pendente, actiones, quæ in judicium deductæ ſunt, vel res, pro quibus actor à reo detentis, intendit, (wie in dieſem Fall dieſe zehen tauſent Thaler) in conjunctam perſonam, vel extraneam, donationibus, vel emtionibus, vel quibuslibet aliis contractibus, minimè transferri ab eodem actore liceat, tanquam, ſi nihil actum ſit, lite nihilominus perſequenda, &c. addatur l. fin. C. eod. tit. vbi Cynus & Dd.
31 Vnde † amplius ſequitur, quod rei nulliter donatæ, ex prætensâ donatione, nulla poſſit eſſe evictio: vnd das conſequenter Brieffes inhabern/ dieſer/ von dem N N. Bürgen vorgeſchützter donation halber/ Brieff vnd Siegel/ per ſententiam, wann recht vor recht gehen ſoll/ keines weges aberkant werden könne: Wann ſie nur in modo agendi jhnen ſelbſt nicht werden ſchaden thun:
32 nach dem gemeinen Sprichwort: † Etiam bona cauſa malè agendo fit peſſima.

Vors zwelffte/ hat B. oder auch jetziger Kläger Vater jhme niemals in Sinn genommen/ vns pro evictione, dieſer verſchreibung halber zu belangen: Sondern hat dieſelbe ſo gut als er ſie bekommen/ vnſers wiſſens vntadelhafft behalten/ N. vnd ſeinen Bürgen getrawet/ die Zinſe von jhm vnd jhnen gefodert: Vns aber derowegen im wenigſten niemals beſprochen: vnd haben wir jhn davor ſorgen laſſen/ wie er capital vnd Zinſe einmahnen können vnd ſollen.

Auff dieſe vnd andere/ von vns beſchehene deduction, vnd angezogene motiven iſt in gehaltener Verhör/ den 28. Martij, dieſes 1602. Jahres ein Abſchied erfolget: Daß auß angezogenen/ vnd andern mehr erheblichen vrſachen Klägere vns/ als beklagte/ vielberürter gewehr halber/ noch zur zeit zu belangen nicht befüget; ſondern würden die/ wider die Bürgen angeſtellete klage/ gebührlich fort zu ſtellen vnd auß zu führen wiſſen. Dieweil aber an ſolchem Abſchiede vns nicht begnüget/ darumb/ daß wir nicht expreſſis verbis à totali evictione loß geſprochen vnd abſolviret; ſonder das Wort; noch zur zeit/ clauſulæ abſolutoriæ hinzu geſetzet/ worden: Welches Wort dann Klägere ohne zweiffel in dieſen verſtant ziehen werden/ daß wir bloß von der vertretung/ nicht aber/ von der ſchadloßhaltung/ vnd alſo in totum, vielberürter gewehr halber/ abſolviret worden.

Bitten wir demnach durch einen belernungs Spruch vns deß Rechtens zu berichten: Ob Klägere/ vielgedachter gewehr vertretung/ vnd ſchadloßhaltung halber vns zu belangen befügt: vnd/ ob nicht gemelter Abſchied/ auff eingewante Leuterung dahin zu erklären ſey: daß Klägere/ mehrberürter gewehr halber/ weder jetzo noch künfftig vns zu beſprechen/ nicht befüget: wie auch ſie zu vertretten/ nicht ſchuldig?

N. N.

Erſtes † Vrthel. 33

Der Keyſerlichen Appellation, Prag/ den 9. May/ An. 1602.

Wo fern/ ꝛc. So wehren Klagende von A. Beklagte Conſulenten, wegen der gewehr/ vnd ſchadloßhaltung/ der/ vber zehen tauſent Thaler lautenden/ vnd in der frage angehefften verſchreibung zu beſprechen nicht berechtiget: Würde derhalben/ der/ in dieſer Sachen/ den acht vnd zwantzigſten Martij jüngſt abgelauffen/ ergangene Abſchied/ billich dahin erkläret: daß Beklagte/ die Klägere/ dieſes Schuldbrieffes halben/ nach gelegenheit aller vmbſtänden zu vertretten/ vnd ſchadloß zu halten nicht verbunden/ noch ſchuldig/ von Rechts wegen.

Ander † Vrthel/ Prag den 22. Novembr. Anno 1602. 34

Wo fern/ ꝛc. So erſchiene auß der abermals vberſchickten Frage/ vnd darin eingebrachten documenten, ſo wol/ von einem vnd dem andern theil/ angezogenen motiven vnd diſputat, ſo viel/ daß Klagende/ die Conſulenten, vnd Beklagte/ wegen der gewehr/ ſchadloß haltung vnd vertretung der obligation vber zehen tauſent Thal. ſo B. in der/ den 15. Martij/ An. 95. getroffenen ſünlichen handlung zu kommen; wann gleich die producirten Copien/ der nachlaſſung berürter ſchuld/ an jhme ſelbſt richtig/ weder jetzo/ noch künfftig zu beſprechen nicht befügt/ vnd würden derhalben von klagenden theils anforderung billich abſolviret, auch der/ den 28. Martij/ dieſes lauffenden Jahrs/ ergangene Abſchied/ dahin leuterando erkläret/ von Rechts wegen.

Drittes † Vrthel/ der Churfürſtlichen Schöppen zu Leipzig. 35

Demnach ſprechen/ ꝛc. Daß B. Erbens Erben (jetzige Klägere) wegẽ obberürter verſchreibung/ dero er ſich/ ohne alle bedingung/ als ſeines eigenthumbs/ vff die obangezogene vergleichung/ angemaſt/ beklagte/ als ſeines Bruders hinterlaſſener Wittib erben/ der gewehr/ eviction, vertretung/ oder ſchadloßhaltung wegen/ zu belangen nicht befügt/ vnd würde demnach auch der Abſchied/ ſo in dieſer Sachen gegeben worden; daß ſie dißfals/ von jhrem zuſpruch gäntzlich zu entbinden/ billich erkläret/ von Rechts wegen.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig.

Viertes † Vrthel/ der Iuriſten Facultet zu Wittemberg. 36

V. F. D. Auff eweren vns zu geſchickten Berichte/ vnd angehefften Rechtsfrage/ ſampt den beylagẽ, darüber jr vnſere Rechtsbelernung gebetten habt/ erachten/ ſprechen vñ bekeñen wir Dechant, Senior, vñ andere Doctores d' Juriſten Facultet, in d' Vniverſitet Wittemberg/ im Rechten ergründet habe jr B. in gütlicher abhandlung etlicher zwiſchen jhm/ vñ euch von ewrer Mutter herrührenden ſtrittigen Sachen/ wegen ſeines Brudern/ vnd ewres Stieffvaters Verlaſſenſchafft/ welche die Mutter/ zeit jhres Lebens/ jure retentionis innegehabt/ vnter andern eine verſchreibung/ vff zehen tauſent Thaler ſo ewer Mutter immittelſt eingemahnet/ vñ hinwiderumb auß gelihen/ eingeantwortet. Ob nun wol vnlängſt ſeine Erbens erbẽ eine klage pro evictione, wider euch angeſtellet/ mit vorwendung; daß nunmehr/ wider ſolche verſchreibung eine quittung/ vnd debiti remiſſio prætendiret werden wolte: ſo ſeyd jhr doch geſtalten Sachen nach/ vnd auß denen/ in ewrem Berichte angezogenen motiven; da auch gleich/ oberwehnte quittung/ vñ liberation gebürlichen dargethan/ vñ außgeführet werden möchte/ ſie zu gewehren/ oder ſchadloß zu halten

nicht pflichtig; vnd wird demnach / der mit vberſchickte Abſchied im leuterungs Vrthel/wo in derſelben proſecution, von dem gegentheil in facto, nichts erhebliches dargegen vorgebracht wird/dahin nicht vnbillich erklärt/von Rechts wegen / vhrkündlichen / mit der Juriſten Facultet Inſigel verſigelt.

Dechant/Senior, vnd andere Doctores, der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Wittemberg.

37 Fünfftes † Vrthel/ der Juriſten Facultet zu Franckfurt.

Vnſere freundwillige dienſte bevorn/ꝛc. Demnach/vñ fleiſſiger verleſung vñ erwegung deroſelben/erachten Wir Dechant/ordinarius, vnd andere Doctores, der Juriſten Facultet zu Franckfurt an der Oder / im Rechten ergründet: für Recht erkennen vnd auß zu ſprechen: Wo fern die Sachen allenthalben in facto, ewrem bericht nach / dermaſſen beſchaffen weren/vnd auß dem Abſchied/oder auß anderen vhrkunden/oder ſonſten B. Erbens erben; mit beſſeren vñ begründeten mehren gegenmotiven vnd rationibus, wider eweren bericht/vñ angezogene rationes, nichts auff zu bringen vermöchten. So wehre allenthalben/auß eweren berichten/vñ deductis befindlichen; daß ihr geſtaltẽ ſachen nach, wegen der gewehr/der zehen tauſent Thal. davon der An. 95. Vertrag meldet/nicht könte beſtändig cõveniret vnd belanget werden; ſondern/daß ihr von ſolcher klage zu abſolviren vnd zu entbinden / von Rechts wegen. Signatum, den 25. Decembr. An. 603.

Daß dieſes Vrthel dem Rechten / vnd vns vberſchickten vhrkunden/vnd berichte gemeß bezeugen Wir Dechant/ordinarius, vnd andere Doctores, der Juriſten Facultet zu Franckfurt an der Oder / mit vnſerem auffgedruckten Inſiegel.

CONSILIVM LXVII.

Quæſtio.

Vtrum patruelis in ſucceſſione feudi paterni, vel antiqui, patruelium liberos excludat: vel, an hi, nõ attentâ proximitate, & gradus prærogativâ, cum ipſo ſimul ad ſucceſſionem admitti debeant?

SVMMARIA.

1. Species facti.
2. In feudo paterno, vel antiquo, fratres & fratrum liberi, & vlteriores agnati ſuccedunt.
3. Parium & ſimilium par & æqualis eſt naturâ.
4. Inveſtitura ſimultanea, omnibus ſimul iunctis, ſimile, æquale, & idem ius tribuit: non tantum iure Saxonico, ſed etiam iure communi feudali.
5. Inveſtitos ſimultaneè, merito ſequitur idem effectus, eademq; ſucceſſio
6. Quorum æqualis eſt ſanctitas, eorum etiam feſtivitas celebratur æqualis.
7. Vbi eadẽ ratio, & ſimilitudo formalis, ibi & idẽ ius eſſe debet.
8. Iure Saxonico proximitatis & gradus prærogativæ ratio non habetur. ſed tantum reſpicitur, qui nam ſimultaneè ſint inveſtiti, vt illi ſimul & æqualiter ſuccedant.
9. Omnis ſuccedendi ratio in feudis iure Saxonico, à verbis inveſtituræ regulatur, quæ omnem graduũ proximitatẽ illo iure excludit: & remotiores. cum proximioribus admittit.
10. In lineâ collaterali ad ſucceſſionẽ omnes & ſinguli, quotquot borũ adſpirare cupiunt, eodẽ contendunt iure agnationis.
11. Remotiores æquè ſunt agnati, & in poſſeſſione, vel quaſi agnationis, vti proximiores.
12. Lineâ vnâ ſine heredibus deſcendentibus feudalibus extinctâ, & ſucceſſione aliis lineis delata, æqualiter admittuntur, quotquot in eâ lineâ reperiuntur.
13. In ordine collateralium, ex ſolâ gradus prærogativâ. vltra fratres, & fratrum liberos, inter vlteriores agnatos & cognatos, fit ſucceſſio.
14. In feudis poſt fratres, & fratrum liberos, ad ſucceſſionem admittuntur, qui vaſallo proximè defuncto gradu eſt proximior, vlterioribus excluſis.
15. Quod non ſolum in maſculis, ſed fœminis etiã obtinet, quando vigore inveſtituræ vel ſtatuti, ad ſucceſſionem feudi vocantur, ita quidem, vt maſculos vlteriores excludant.
16. Nepos fratris, ab alterius fratris filio, vt & à patruo excluditur.
17. Ius repræſentationis vltra fratres & fratrum liberos ad vlteriores agnatos non extenditur.
18. Iure repræſentationis deficiente, is in ſuccedendo eſt potior, qui gradu fuerit proximior: nec diſtinguitur, an bona allodialia, an verò feudalia ſint.
19. In feudis, inter collaterales vltrà fratres, & fratrum liberos, omnis ſuccedendi ratio, à verbis inveſtituræ regulatur.
20. Inveſtituræ tenor ſemper & ante omnia inſpiciendus.
21. Inveſtitura omni conſuetudini & diſpoſitioni derogat.
22. Feudum hereditarium eſt, quando in Inveſtitura habetur, pro ſe & heredibus.
23. Item, quando in Inveſtitura habetur, modo & formâ, quo & quâ ſui anteceſſores receperunt.
24. Differentia inter feudũ ex pacto & providẽtia: & hereditariũ.
25. Feudum ex pacto & providentia definitur.
26. Feudum hereditarium quid ſit.
27. Voluntas diſponentium principem vbique locum obtinet.
28. Inveſtituræ renovationẽ petere nõ tenetur abuſive inveſtitus
29. Inveſtituræ ſimultaneæ renovatio quotieſcunq; caſus contigerit, ſub pœnâ amiſſionis feudi hodiè requiritur.
30. Verbum Leibes Lehenserben/ ſive heres, iure feudali propriè intelligitur de filio maſculo.
31. Iure Saxonico, præmortui fratris filius, vnà cum fratribus, id eſt, cum ſuis patruis, in feudo communi permanet.
32. Non obſtante clauſula: Nach rechter Sippzahl.
33. Diviſione bonorum factâ, intelligitur etiam facta diviſio iuris: &, facta diviſione iuris, intelligitur etiam ſublatum ius ſucceſſionis.
34. Feudum vni ex diviſione acquiſitum, ſemper deſcendit in ipſius poſteros, quoad illi ſuperſunt.
35. Proximitas ad vaſallum proximè defunctum, non ad primum acquirentem refertur.
36. Proximior gradu remotiorem excludit in ſucceſſione collateralium; excepto vno caſu, ſi fratrum & ſororũ liberi cum patruis & materteris ſuis, ad patrui vel materteræ ſucceſſionem concurrant.
37. Lex 12. tabular. inquit: Si paterfamil. inteſtatò moritur, cui ſuus non extabit heres, agnatus proxim. fam. habeto.
38. In ſucceſſione collaterali. iure feudali idem obſervatur.
39. Aſſertio eius, qui ſe proximiorem dicit, eſt excluſio iuris alterius, donec ſe æquè proximum oſtendat.
40. Inveſtitura ſimultanea ſemper intelligitur, tam in antiquo, quàm novo feudo ſalva gradus prærogativa.
41. Inveſtitura ſimultanea per ſe ſola ius ſuccedendi non tribuit.
42. Qui ex ſimultanea aliquid vult obtinere, aliquid amplius docebit, nempe, ſe ex proximo acquirente deſcendere, & ſimul defuncto gradu eſſe proximiorem.
43. Vel ſpeciali pacto vocari
44. Qui ex ſimultanea vult obtinere, oportet docere proximitatem, vel certè paritatem gradus, alioquin ab eo, qui gradu proximior eſt, excludetur.
45. Non ſufficit, vt agnati admittantur ad rem feudalem, ſi ſe probant agnatos, niſi etiã doceant, ſe eſſe proximiores cæteris.
46. Inveſtitura ſimultanea per ſe ſola non ſufficit, vt ſucceſſio indiſtinctè fiat, quando iam inter agnatos certatur de gradus prærogativa & proximitate.
47. Proximior gradu reliquis agnatis in ſucceſſione eſt potior: quia melius ius habet, quo vincit, & excludit remotiorem.
48. Qui non ſunt pares in gradu, non poſſunt facto vel iure pares cenſeri, vel ad paria iudicari.
49. Copulativæ natura eſt, vt omnes perſonæ copulatæ, ſimul & coniunctim vocatæ, iuris intellectu & effectu ſimul ſuccedant.
50. Feudi dominus ſola voluntate, & liberalitate, nullo iure ſanguinis, erga ſimultaneè inveſtitos, movetur.
51. Inveſtiti ſimultaneè æqualiter ſuccedunt, niſi inveſtituræ appoſita ſit clauſula: Nach rechter Sippzahl.
52. Vel, ſi vſu & conſuetudine receptum ſit, vt in habentibus ſimultaneam Inveſtituram, graduum prærogativa, & proximitas obſervetur.
53. Si vna linea extincta, feudum reliquis deferatur, omnes æqualiter ſuccedunt, nulla gradus prærogativa obſervata: vt quidam docent: ſed iuri conſentaneum non eſt.
54. Ordo graduum, qui traditur de iure civili in ſuccedendo ab inteſtato, debet etiam in feudis ſervari.
55. Sententia Appellat. Cæſar.
56. Sententia Scabinorum Lipſenſium.
57. Sententia Iureconſultorum in Academia Francofordienſi.

Nach † abſterben A. auff B. ſeligen/fället zwiſchen 1
mir / als ſeinem patruele, vnd nehiſten Agnaten, vnd ſeiner patruelium liberis C. vnd D. meiner Brüder E. vnd F. Söhnen / der Lehens ſucceſſion

ſucceſſioo halber ſtrit vnd irrung vor: in deme gedachte meine Vettern / neben mir zu gleich in feudo ſuccediren wollen: Dawider ich der meinung bin / daß mein verſtorbener Vetter ſeine Lehengüter / geſtalten ſachen nach / auff mich allein / als ſeinen nechſten Vetter vnd patruelem, excluſis patruelium liberis, vnd mit außſchlieſſung meiner Brüder Söhne verſtammet vnd verfället habe. Daß die ſucceſſion zu gleich geſchehen ſolle / will pro patruelium liberis angezogen werden:

1 Erſtlichen / qualitas feudi; Es ſey B ein alt Vätterlich Stamlehen: wie ſolches der Lehenbrieff ab An. 1517. bezeuget.

Nun aber iſt in den gemeinen beſchribenen Keyſer-
a lichen Rechten außdrücklich verſehen / daß in † feudo paterno, vel antiquo, Brüder / vnnd Brüders Kinder / auch fernere Vettern / vnd Blutsfreunde einander ſuccediren vnnd erben: *vt pater per tot. tit. de grad. ſucced. in feud. & in cap. 1. ibi, ex latere omnes, per maſculos deſcendentes, vſque in infinitum, ſi feudum ſit paternum. de natur. ſucceſſ. feud. cap. 1. de ſucceſſ. fratr. c. 1. an agnat. vel fil. cum ſimilib.*

2 Zum andern / die ſimultanea Inveſtitura; die gleichfals mit den Lehenbrieffen / ab Anno 1527. vnd 1582. wird beleget: So darin / vnter andern beſtehet / quod, qui pares ſunt in natura ſimultaneæ Inveſtituræ, pares etiam ſint, ſucceſſionis æqualitate, ſeu pariter admit-
3 tantur: quia † parium, & ſimilium par & æqualis eſt natura: *Bald. in authent. ex teſtamento. col. 1. C. de collat. & ad l. humanitatis. in oppoſit. 4. notab. 3. C. de impub. & aliis*
4 *ſubſtit. per l. ſin. ff. mandati.* & † cum ſimultanea Inveſtitura hæc ipſa ſit, quæ ſimile, æquale, & idem jus, omnibus ſimul junctis tribuit: *Henning. Göden. conſ. 22. num. 4. Modeſtin. Piſtor. quæſt. 4. num. 2. vol. 2. Hartm. Piſtor. lib. 2. quæſt. .. num. .* non tantum in jure Saxonico: *Hartm. Piſtor. de quæſt. .. num. 10. 11. 12. 13. & 2. quæſt. 19. num. 58.* Sed etiam jure communi feudali: *cap. 1. verſ. niſi facta fuerit eo pacto. de fratrib. de novo benef. inveſtit. cap. 1. § ſin autem. verſ. niſi nominatim hoc dictum. de his qui feud. dar. poſſ. c. 1. § fin. de feud. March.*
5 vtique † etiam, non injuſtè quemlibet eorum ſequitur idem effectus, eademq; ſucceſſio: *per l. à Titio. ff. de verbor.*
6 *Obligat.* Nam † quorum æqualis eſt ſanctitas, eorum etiã feſtivitas celebratur æqualis: *Henning. Göden. d. conſ. 22. n. 5. per c. ſcire debet. diſtinct. 76. Weſſenbec. conſ. 41. num. 147. 148.*
7 & † vbi eadem ratio & ſimilitudo formalis, ibi & idem jus eſſe debet: *cap. 1. verſ. Italia. de temp. ordin. per l. illud. 32. ff. ad L. Aquil. c. in pari. de Reg. Iur. in 6. Bald. ad illud. C. de SS. Eccleſ. Roland. à Val. conſ. 14. lib. 3. Tiber. Decian. conſ. 70. n. 8. & ſeq. lib. 2. Goden. d. conſ. 22. n. 5.* Darumb weil ſie in jure ſuccedendi pares ſind / ſo ſey auch billich / daß die ſucceſſion, ſine vllâ vlteriori diſquiſitione proximitatis pariter vnd zu gleich geſchehe.

Zum dritten / die verordnung Sächſiſcher Rechte; Ob wol im Sächſiſchen Recht dieſer Fall / vnd die ſucceſſio feudalis inter patruelem & patruelium liberos, nirgend in ſpecie decidiret iſt / daß doch in genere, pro communi theoricâ, & regula gehalten werde:
8 Jure Saxonico † proximitatis, & gradus prærogativæ; rationem non haberi; ſed tantum inſpici, qui nam ſimultaneè ſint inveſtiti: Welche mit in geſambter Lehen ſeyn / oder die geſambte Hand haben; illos omnes, quocunque gradu ſint, non attentâ ejuſdem prærogativâ, ſimul & æqualiter ſuccedere: niſi inveſtituræ addita ſit clauſula: ſecundum gradus prærogativam: vulgò, nach rechter Sipzahl: Lehenrecht;
9 *cap. 6. & cap. 21. Sachſ. different. 29.* Item: † quod omnis ſuccedendi ratio, in feudis jure Saxonico, à verbis inveſtituræ reguletur, quæ, illo jure principes obtinent partes, omnemque graduum proximitatem excludit: & è diverſo, quotquot fuerint inveſtiti, & ex his remotiores, vnà cum proximioribus, æquè admittit ſine vllo diſcrimine: vt luculentiſſimè tractat *Hartm. Piſtor. in lib. 2. quæſtion. 21. per tot. vbi compluribus præjudiciis id ipſum confirmat. Idem tradunt. Sachſ. differ. 29. Göden. conſil. 22. Weſſenbec. conſil. 41. num. 96. & conſil. 83. num. 16. Modeſt. Piſtor. conſil. 8. quæſt. 1. vol. 1. & conſil. 40. in princ. vol. 2. Hartm. Piſtor. 2. quæſt. 19. nu. 89. & quæſt. 21. & quæſt. 23. n. 8. 9. & 14.* Idemq; extra Saxoniam teſtantur Jureconſulti Ingolſtidienſes *conſ. 22. num. 45. & ſeq. vol. 3. Conſ. German. Fichard. conſ. 23. num. 2. & 12. volum. 2. Gail. obſervat. lib. 2. obſervat. 151. num. 5.*

Vnd dann zum vierten / quia hæc ſucceſſio in feudo B. non eſt deſcendentium, ſed ex alia, eaque † collate- 10
rali linea venit, ad quam omnes & ſinguli, quotquot horum adſpirare cupiunt, eodẽ contendunt jure agnationis: *vt ex cap. 1. de ſucceſſ. fratr. & grad. ſucceſſ. & ipſa facti*
ſpecie apertum eſt. At † remotiores æquè ſunt agnati, & in 11
poſſeſſione, vel quaſi agnationis, vti proximiores: *Inſtit. de legit. agnat. tut. l. 4. § 1. l. 10. ff. de grad. cognat. & affinit.* Derhalben ſey billich / daß die remotiores cũ proximo in hoc feudo, abſq; gradus vllius prærogativâ ſuccediren: bevorab weil auch ſonſten in Recht verordnet: quod † ſi vna 12
linea ſine heredibus deſcendentibus feudalibus extincta, ſucceſſio alij lineæ deferatur, tum, quotquot in ea linea reperiuntur, æqualiter admittantur *per text. in c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. in verſ. ad ſolos, & ad omnes. & verſ. & omnibus, ex hac linea deſcendentibus, omnes aliæ lineæ, æqualiter vocantur. quaſi dicat textus:* quamdiu ejuſdem ſunt lineæ, cujus vltimus fuit, ad ſolos illos, & ad omnes illos, obſervatâ graduũ prærogativâ, venit: at, ſi ejuſdem lineæ ſucceſſores deficiant, tum ad alias, diverſas ſcilicet lineas, æqualiter, hoc eſt abſq; vllius gradus prærogativâ pertinebit: vti interpretati hunc textum videtur: *Andr. de Iſern. ad d. cap. 1. n. 31. verſ. dummodò ſciat. verb. ſed illis deficientibus vocantur omnes aliæ lineæ æqualiter, id eſt, qui ſunt in proximiori linea, poſt illam, æqualiter, id eſt, ſine graduum differentia admittuntur: & n. 32. per l. cum ita. § in fideicommiſſo. ff. de legat. 2. & l. fin. C. de verb. Signif. cui ſuffragatur Prapoſ. num. 2. Alvarot. num. 6. Matth. de Afflict. num. 4. Mart. Laudenſ. num. 3. in d. c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. & ſecutus eſt Signorol. de Homod. conſ. 93. num. 3. & inter conſilia feudalia Albert. Brun. conſ. 72. verſ. non obſtat ſi dicatur. verſ. ſecundò videtur. vol. 1. teſtaturq; Ioh. Ant. de Ferrar. ibid. vol. 1. conſ. 74. plures, in ea facti ſpecie, de qua conſultus eſt, aſſeruiſſe, per c. 1. de ſucceſſ. feud. & c. 1. de ſucceſſ. fratr. & d. c. 1. de nat. ſucceſſ. feud.* remotiores agnatos, vna cum proximioribus, ejuſdem lineæ, à alterius deficientis lineæ, ſucceſſionem feudalem admitti, vtque in eo jus feudale, à jure communi Romano diſcrepare.

Hiergegen / daß die ſucceſſion mir allein gebüre / habe ich folgende fundamenta vor mir. Erſtlichen / wird dieſes durch die prærogativam gradus, weil ich dem verſtorbenen eines grades neher / nach gemeinen Keyſerlichen Rechten / alſo klar decidiret: Jure enim civili, in † ordine collate- 13
ralium, ex ſolâ gradus prærogativâ, vltrà fratres, & fratrũ liberos; inter vlteriores agnatos & cognatos fit ſucceſſio: *authent. poſt fratres vbi Dd. C. de legit. heredib. § fin. Inſtit. de heredit. quæ ab inteſtat. defer. l. 2. § 2. de ſuis & legit. §. nos verò legem. ibi: ſecundum ſui gradus prærogativam. Inſtit. de legit. agnat. ſucceſſ.*

Vors ander / ordnen vnd wollen die Keyſerlichen Lehenrecht gleichfals / daß / wie in ſucceſſione bonorũ allodialium, ex juris cõmunis diſpoſitione, proximiores ſuccediren, remotioribus excluſis: auch / in † feudis, inter 14
collaterales, poſt fratres, & fratrũ liberos, ad ſucceſſioné admittiret werden ſollen / qui vaſallo proximè defuncto gradu ſunt proximiores: vlterioribus excluſis: *c. vn. § ſed etiam per quos fiat inveſtit. c. vn. § porrò. qual. olim. feud. pot. alien. c. vn. § fin. in fin. ibi: ſed ad proximos pertinet. quæ ſuit prima cauſa benefic. amit. c. vn. § hoc quoq; 4. de his qui feud. dar. poſſ. c. vn. §. his verò deficientibus, ibi: deinde agnatis vlterioribus. de ſucceſſ. fratr. vel gradib. ſucced. c. vn. ibi: & hoc eſt, quod dicitur, ad proximiores pertinere. de nat. ſucceſſ. feud. l. omnia. 32. § vlt. ff. de legat. 2. l. fin. C. de verb. ſignific. Roland à Valle, conſ. 67. num. 13 &*

ſeqq. & conſ. 68. nu. 2. & ſeq. vol. 1. & in conſ. 82. num. 36. vol. 2. Roſenth. in Synop. feud. cap. 7. concluſ. 231. Sonsbec. de feud. p. 9. n. 113. Matth. de Afflict. in c. vn n. 8. de ſucceſſ. fratr. Nicol. Everh. conſ. 146. n. 3. Weſſenb. conſ. 66. n. 21. & ſeq. Borch. de feud. p. 2. c. 7. n. 84. Ritterſh. de feud. c. 16. n. 1. & 14. Ioh. Niel. diſput. feudal. 6. theſ. 3. lit. e.
15 Neq; † hoc, in maſculis ſolum, ſed fœminis etiam obtinet, quando, vigore inveſtituræ, vel ſtatuti, ad ſucceſſionē feudi, vocantur, ita quidem, vt maſculos vlteriores excludant: *c. vn. vbi Bald. in verb. fin. quemadm. feud. ad fil. pertin. Ripa, lib. 1. reſponſ. c. 1. n. 77. Dec. conſ. 269. n. 6. in pr. & conſ. 498. n. 24. quibus adſtipulatur Sonsbec. part. 9. nu. 142.*
26 *& ſeq.* Vnde † neceſſariò ſequitur, quod fratris nepos, ab alterius fratris filio excludatur: *Weſſenb. de feud. c. 6. nu. 28. verſ. quare fratrum filij. Roſenth. de feudis c. 7. concl. 57. n. 6.* vt & à patruo: *arg. l. avunculo. 6. ibi Dd. communiter. C. commun. de ſucceſſ. Roſenth. d. concl. 57. n. 8.*

Vors dritte/ wird de jure Saxonico, das jus repræſentationis, in ſucceſſione feudali, allein inter fratres, & fratrum liberos zu gelaſſen; niergents aber in ſpecie decidiret, daß es auch / inter patrueles, & patruelium liberos, ſolle ſtatt haben. Vnd ſetzen außdrücklich: *Hartm. Piſtor. p. poſteriori, quæſtionum. quæſt. 23. nu. 15. vbi in fin. Covarruv. & alios, ad hoc allegat*: vnd alle *Dd.* vnd *interpretes Iuris Saxonici*:
17 Jus † repræſentationis; vltra fratres, & fratrum liberos, ad vlteriores agnatos non extendi: quibus adde *Iohan. Göd. diſp. feud. 7. theſ. 9. lit. D. argument. auth. poſt fratres. C. de legit. hered. Novel. 118. §. huiuſmodi. Frid. Pruckm. conſ. 2. n. 219. & 222.* Welches/ in vſu fori Saxonici, auch alſo gehalten/ vnd von allen Dd. nullo prorſus contradicente, vor vnzweiffelich / communi calculo approbiret wird. Derwegen/ à fratribus, & fratrum liberis, ad patrueles, eorundemq; liberos, gar nicht argumentiret werden kan / jure id prohibente: vnd heiſt daneben allhier billich / nach der
18 gemeinen Rechts regul: quod deficiente † jure repræſentationis, is, in ſuccedendo, ſit potior, qui gradu fuerit proximior, nec diſtinguatur, an bona allodialia, an verò feudalia ſint: *auth. poſt fratres. C. de legit. hered. l. 2. § hereditas. ff. de ſuis & legit. in princ. & verſ. non tamen, & §. ſi plures. & §. placebat. Inſt. de legit. agnat. ſucceſſ. l. cum quidam. ff. de acquir. hered. l. 1. §. ſed videndum. ff. de ſucceſſ. edict. c. 1. an ille, qui interf. frat. dom. Duar. in tr. feud. c. 11. n. 14. Weſſenb. de feud. c. 6. nu. 18. Borchols. c. 7. p. 1. n. 32. & n. 84. Rol. à Val. conſ. 82. n. 36. vol. 2. Gravet. conſ. 677. n. 1. conſ. 715. n. 9. conſ. 83. n. 2. conſ. 878. n. 7. Socin. Sen. conſ. 86. col. fin. vol. 3. Tiber. Decian. conſ. 9. n. 67. vol. 2.*

Zum vierten / ordnen die Sächſiſchen Rechte/ vñ hal-
19 ten/ pro regula: Quod † in feudis, inter collaterales, vltra fratres, & fratrū liberos, omnis ſuccedēdi ratio, à verbis inveſtituræ reguletur: *Hart. Piſt. d. q. 23. n. 8. 9. 14. & paſſim Dd. facit text.* Artikel/ hinterm Weichb. ist. Nach vermöge d' belehnung/ vñ deß Lehenbrieffes vnd nicht nach der Sipſchafft/ vertallen ſich die Lehengüter *Schur. de ſucceſ. ab inteſt. tit. 14. de collater. ſuc. p. 274. & ſeqq.* welches auch ſo weit/ mit den gemeinen Lehenrechten accordiret: die eben ſo wol wol-
20 len: Quod † tenor Inveſtituræ, in difficultatibus oblatis, ſemper ſit inſpiciendus, & ad eundē, tanquam ad cynoſurā ſemper recurrendum, vt qui feudi tenorē, quam optimè probat: *Curt. Iun. part. 7. q. 7. Menoch conſ. 1. n. 124. & ſeq. Caſ. p. 5. nu. 62. & p. 6. nu. 23. Dec. conſ. 78. col. pen. verſ. vnde ſi feudum. & conſ. 185. vol. 2. Ruin. conſ. 20. & conſ. 187. vol. 1. Grav. conſ. 251. col. 3. vol. 2. Ceph. conſ. 3. n. 1. lib. 1. Ioh. Vinc. Hond. vol. 1.*
21 *conſ. 51. n. 1. & 37.* omniq; † conſuetudini, & diſpoſitioni derogat: *Laud. in c. vn. nu. 5. de his qui feud. dar. poſſ. & in c. vn. §. quin etiā. n. 8. Epiſc. vel Abbat. feud. dare non poſſ. Borch. c. 1. n. 25. in fin. Myns. cent. 5. obſerv. 76. n. 1. Gail. lib. 2. obſerv. 50. in fin. Rol. à Val. conſ. 79. n. 38. vol. 2. Zaſ. conſ. 12. n. 59. lib. 1. Pariſ. de Puteo, de reduntegr. feud. c. 30. n. 12. & c. 94. n. 14. & c. 229. n. 2. & cap. 237. n. 8. Schurff. conſ. 23. n. 1. & conſ. 98. n. 1. cum ſeqq. cent. 1. & conſ. 31. n. 1. cent. 2. Cacher. deciſ. Ped. 23. n. 2. & deciſ. 139. in pr. & plures ad hoc cumulat Frid. Pruck. cōſ. 2. n. 196. & ſeqq. & n. 301.*

Wann man nun / vors fünffte / die alten Lehenbrieffe anſihet/ befindet ſich/ auß denſelben / daß das Lehengut B. ſey ein feudū antiquū, ſui natura, nicht ex pacto & providentia: ſondern hereditariū: propter clauſulā, ſingulis inveſtitis inſertam, jnen/ vnd jren Leibes Lehenserben. Itē: Wie ſie ihr Vatter/ von vns inngehabt/ an ſie geerbet/ vnd
geſterbet. Quando † enim, in Inveſtitura, habetur, pro ſe 22
& heredibus, dubitari non oportet, feudū eſſe hereditariū: *Belviſo in c. 1. verſ. quæritur an heres. de eo, qui ſibi vel heredib. communem ait Iaſ. conſ. 57. n. 1. vol. 1. & conſ. 56. in pr. vol. 3. & ita omnes ſentire, in cap. 1. §. hoc quoq; de ſucceſ. feudi, reſpondit Menoch. conſ. 61. n. 6. eamq; magis communiter approbatā reſpondit Alexand. conſ. 10. n. 8. vol. 3. & conſ. 19. n. 16. vol. 5. & receptam magis, atq; veram eſſe, ſcribit Menoch. conſ. 202. n. 51. vol. 3. & hanc opinionē, tanquā veriorē, & magis communem, ſe vidiſſe, in practica, ſemper obſervari, teſtatur Iul. Clar. in §. feudū. q. 9. n. 4. Andr. Kohl. exerc. 1. n. 26. & 27. Vincent. de Franch. deciſ. 1. n. 22. & 23. Valaſc. de jur. Emphyt. q. 43. n. 1. Pinel. in l. 1. part. 3. n. 85. C. de bon. matern.*
Frid. Pruck. conſ. 4. n. 19. Idemq; eſt: Quando † in Inveſti- 23
tura habetur, modo & forma, quo & qua ſui anteceſſores tenuerunt: *Iacobin. de S. Georg. verb. ita quod inveſtiti nu. 2. Cov. 2. var. reſol. 8. n. 1. Pariſ. conſ. 23. n. 160. vol. 1. atq; ita crebrius noſtros affirmaſſe, aſſerit Menoch. cōſ. 1. n. 308. vol. 1.* Dann iſt/ inter feudū, ex pacto, & providentia, & hereditariū, diß der
hauptvnterſcheid: Quod † in feudo, ex pacto & provi- 24
dentia, præciſè ſuccedit ur, ex jure feudali, & providētia legis; in feudo hereditario autē, ex jure communi, & providentia hominis, proximè defuncti, nō jure ſanguinis,
ſed hereditatis: Eſt † enim ſui natura feudū ex pacto & 25
providentia, feudum, ex pacto Inveſtituræ, ita, vt cætera, quæ ad ſucceſſionē feudi pertinent, relinquantur providentiæ, id eſt, diſpoſitioni juris feudalis; atq; ita, ex pacto hominis, vt etiā ſimul ſit ex providentia legis, nō judicio
teſtatoris, aut vaſalli defuncti voluntate. Feudū † here- 26
ditariū contra, ſui natura, eſt feudū, origine ſua ex pacto hominis, & inveſtituræ, ita, vt etiā, in effectu ſucceſſionis, ſit ex pacto, & conventione, vt nimirū ex pacto, in eo ſuccedatur aliter, quā ex diſpoſitione juris feudalis, non ſpeciali quadā juris feudalis providentia, ſed ex cōmuni juris civilis diſpoſitione, propter pactū ſpeciale. Illud, ex pacto eſt hominis, & providentia legis: hoc ex pacto, & providentia hominis tantū: *Andr. de Iſern. in c. 1. §. hoc quoq; n. 9. de ſucceſſ. feud. & in c. 1. verſ. ſed fratri. qui feud. dar. poſſ. vbi hanc eſſe rationem illius diſtributionis, communiter aliàs approbatæ, innuit: quam & ratio ipſa, & communis ſenſus, confirmat.*

Dannenhero/ vors ſechſte/ folgen wil/ daß in quæſtione præſenti vornemlich/ auff die providentiā defuncti, vnd diß zu ſehen ſey/ wo, deß verſtorbenen wil vnd meinung dißfals geweſen: wie nemlich/ nach ſeinē ſeligen abſterben die
ſucceſſion geſchehen ſolle. Nam † voluntas diſponentiū, 27
principem vbiq; locū obtinet: *l. in conditionib. ff. de condit. & demonſtr. c. Marchio 1 q. 1. c. humana. 22. q. 5. l. heredes mei. § cum ita. ff. ad SC. Trebel. l. cum filius familias §. vlt. & l. pen. ff. de legat. 1. l. vlt. C. quæ res pign. oblig. poſſ. Frid. Pruck. conſ. 2. n. 290.*

Dieſes zeiget / vnd weiſet nun / vors ſiebende / der letzte/ An. 1582. datirte Lehenbrieff: welcher billich/ pro regula, & cynoſura in mora, dieſer gantzen Sachen gehalten wird: auß welchem klar vñ lauter zu befinden: daß der verſtorbene/ An. 82. am tage Fabiani vñ Sebaſtiani, nach abſterben deß Lehnhern/ N. die Leben/ oder dz Lehngut B. (daran er die helffte/ ich aber/ die andere helffte/ von viel langen Jahren hero/ inne gehabt) dergeſtalt/ neben mir geſucht/ vnd erlanget: daß wir beyde/ der verſtorbene / vnd ich gebetten: vns vnd vnſeren Leibes Lehenserben/ die Güter/ als B. vnd deſſen zugehör/ per inveſtituram propriam, zu leyhen E. vnd F. aber/ vnſern Brüdern/ vnd Vettern/ die geſambte hand zu thun. Welches auch / ſecundum literam Inveſtituræ, alſo/ vnd mit gemeltem vnterſcheid/ erfolget: hiſce formalibus verbis: Vnd haben ihn / vnd ihren Leibes Lehenserben/ die obbenanten Güter / wie vorgemeld/ vnd gedachten ihren Brüdern/ vnd Vettern die geſambte hand/ genedighchen gereichet/ vnd geliehen. Reichen vnd leyhen ihn/ vnd jhres Leibes Lehenserben/ die gegenwärtig / in krafft

vnd

vnd nach: dieſes Brieffes / mit allen Gnaden / Rechten vnd Gerichten / ꝛc. wie ſie an ſie geerbet / vnd geſterbet / ꝛc. Alſo ſollen auch die benanten A. vnd N. mit ihren Leibes Lehenserben ſolche obbenante Güter / von vns zu Lehen / innehaben / beſitzen / vnd geruhiglich gebrauchen. Vnd ihre Brüder vnd Vettern / (nota differentiam effectus, inter propriã, & abuſivam, ſive ſimultaneam) E. vnd F. ſampt derſelben Erben C. vnd D. jetzige Kläger / mit der geſambten hand belehnet ſeyn. Auß welchen worten klar vnd deutlich erſcheinet / wz deß Verſtorbenen will vñ meinung geweſen ſey / dabey er auch biß an ſein ende verblieben: daß / nemlichen / nach ſeinem / meinem / vnd vnſerer Leibes Lehenserben abſterben / vnſere Vettern / jetzige Kläger vñ deroſelben Vättern / ſo damals noch am leben geweſen / ſuccediren, interim aber / die expectantz, vnd anwartung / an ſolcher ſucceſſion haben ſolten.

Welchen verſtand / vors achte / die klare verordnung der Rechte weiter confirmiret: in welchen deutlich verſehen: Quãdo duo, vel plures, in feudo ſunt inveſtiti, alter quidẽ propriè, alter verò abuſi. è: quem demũ, ad eum, qui abuſivè inveſtitus eſt, devolvatur feudum, ſi inveſtitus propriè, ſine heredibus, ex corpore ſuo deſcendentibus, moriatur: per notata *Herman. Vultei lib. 1. de feud c. 7 nu. 54.*

2 Dannenhero auch kompt / quod † abuſivè inveſtitus, ex proviſione juris communis, renovationem inveſtituræ, petere non tenetur: propterea, quia tantummodo feudi ſpem habent *Sylvan. q. 76. n. 1. Vult. d. loc. n. 54 & 98.* quanquam

29 quam † conſuetudo ſit in contrariũ, qua in plerisq; Germaniæ locis, etiã ſpei, & ſimultaneæ inveſtituræ renovatio, quotiescunq; caſus cõtigerit, ſub pœna amiſſionis feudi, requiritur: *Lehenrecht c. 32. conſtit. Auguſt. p. 2. conſtit. 45. Schurf. conſ. 99. cent. 1. Weſſenb. de feud. c. 8. n. 3. Hartm. Piſt. 2. q. 31. n. 1. Frider. Pruck. conſ. 39 n 122. Schrad. de feud p. 6. c. 1. n. 1. Schneid. p. 5. n. 22. Modeſt. Piſt. in conſ. quod refert. Hart. Piſt. 2. q. 20. n. 20. & 32. Ioh. Nicl. in diſput. feudal. 8. theſ. 2. lit. a. in pr.*

Vnd iſt vors neunte / die clauſul, nach rechter Sipzahl / in erwegung aller vmbſtände / tacitè in ſolchem Lehenbrieffe / vornemlichen / in finali clauſula begriffen: da ſtehet: als ſollen auch die benanten A. vnd N. mit iren Leibes Lehenserben / ſubintelige, nach rechter Sipzahl / ſolche obbenante Güter / von vns zu Lehen innehaben / beſitzen / vñ geruhiglich gebrauchen. Vnd ihre Brüder vnd Vettern / E. vñ F. ſampt derſelben Erben / mit der geſambten hand belehnet ſeyn: ex eo fundamento, weil per jus & rationem der propriè inveſtitus, in ſucceſſione, allezeit prior iſt Derowegen es auch deß zuſatzes / gemelter clauſul, propter identitatẽ effectus ad evitandã ſuperfluitatem verborum, nicht bedürfft. Quod enim operatur illa clauſula, inter æqualiter ſimultaneè inveſtitos, vt proximior gradu, ſucceſſione ſit prior: idem, inter gradu inæquales, propriè & impropriè inveſtitos, operatur inveſtitura propria: propriè inveſtitum, ejuſdemq; liberos, reliquis ſpem tantummodò habẽtibus, ſive ſuper ſimultanea inveſtitis, preferẽte.

Dabey / vors zehende / pro majori declaratione, deſſen allen / auch diß zu erinnern: als An. 1517. die im Lehenbrieffe daſelbſt ſpecificirte fünff Brüder / drey erſter / vnd zwey / anderer Ehe / darunter N. erſter Ehe / deß jetzo verſtorbenen N. aber / anderer Ehe / mein Vatter geweſen / die Lehen vber dz Gut B. geſucht / daß ſie nachmals daſſelbe in fünff theil getheilet: vñ gibt der poſt diviſionem fraternã erfolgte Lehenbrieff / wie es mit derſelben theilung ſey zu gangen. Daß nemlich / die drey Brüder / erſter Ehe N. deß jetzo verſtorbenen Vatter, vñ N. ihre drey theil zu ſamen geſchlagen / vnd die vngeſondert bey einander behalten. Vnd ſo vnter inẽ / einer todeshalben abgienge / ſolten ſolche Güter von ihnẽ / den dreyen ältiſten Brüdern / immer von einem auff den andern / geruhiglich fallen / vnd kom̃en / biß auff den letzten / vnd auff ihre Leibes Lehenserben vnd Erbnähmen: vnd / ſo ſie aber alle drey todes halben abgiengen / ſo ſolten ſolche Güter / an N. vnd N ihre Stieffbrüder / oder an ihre Leibes Lehenserben / kom̃en / vnd fallen: Vbi notandum, daß nicht dabey ſtehet / vnd Erbnähmen: ohne zweiffel / damit / wie auch / per particulam, oder / an zu zeigen: daß nach rechter Sipzahl / auff den nehiſten / derſelbe ihr drey theil / alſo erſt auff die Stieffbrüder (ob bey irem leben / alle Brüder erſter Ehe / ohne Leibes Lehenserben würden abgehen) oder / da dieſelben / einer oder beyde / den Fall nicht erlebten / auff ihre Leibes Lehenserben / vnd dann / auff die Nepotes, non exiſtentibus filiis, ſtammen vñ fallen ſollen. Dann † per Lei- 30 bes Lehenserben / ſive heredem, jure feudali, propriè intelligitur, filius maſculus: *c. 1. §. etſi clericus de alien. feud. c. 1. § ſimiliter. de L. Conrad. c. 1. §. cum verò de his qui feud. dar. poſſ. c. 1. de duob. fratrib. c. 1. de ſucceſſ. fratr. c. 1. §. fin. de feud. defunct. Idq; in feudis ſpeciale eſſe, reſpondit Tib. Decian. conſ. 58. n. 12. vol. 1.* Die Nepotes aber maſculi, ſind vnter dem wort / Erbnähmen begriffen: ſunt enim heredum, i. e. filiorum heredes.

Welch wort / Erbnähmen / zwar / in priori clauſula, da von der ſucceſſion zwiſchen den Brüdern erſter Ehe / diſponiret, vnd caviret wird / außdrücklich ſtehen / vnd ohnzweiffelich / die nepotes bedeutet / in poſteriori aber / auſſen gelaſſen iſt: Hiemit / vmb ſo viel deſto mehr / an zu zeigen / ſucceſſionẽ, ſecundũ gradus prærogativã fieri debere, anders nicht / als ob die clauſul nach rechter Sipzahl darinnen begriffen: Deren es in diſpoſitione, inter fratres, & fratrum liberos (ſo ſollen ſolche ihre Güter / an jre Stieffbrüder / oder ihre Leibes Lehenserben / ſtam̃en vnd fallen) nicht bedörfft: Ob ſie auch ſchon / ad eũ effectũ, nach abſterben deß einen Stieffbrudern / ſeine Leibes Lehenserben zu excludirẽ, were dazu geſetzt worden / keiner importantz ſein können. Jure † enim 31 Saxonico feudali, præmortui fratris filios, vnà cũ fratrib9, id eſt, cum ſuis patruis, in feudo communi permanet: Lehenrecht c. 32. *ibi*: die weil ſie auch dz Gut zu ſam̃en haben / ſtirbet der eine / ſein Kind trit an deß Vatters ſtat, vnd behelt ſein Gut gemein mit den Vettern / ꝛc. non † obſtante 32 clauſula: nach rechter Sipzahl: Quod judices ſupremæ Curiæ Ducum Saxoniæ, & Scabinos Lipſenſes, pronunciando obſervare ſolere, teſtatur, *Ambroſ. Schurer. de ſucceſſ. ab inteſtat. tit. 14. de ſucceſſ. collateral. memb. 10. pag. 175.* So dañ / jetzo erſt / durch abſterben A. der Fall deſſelben An. 1527. datirten Lehenbrieffes / quoad illã clauſulã (daß nach abſterben / der dreyen Brüder erſter Ehe / vñ irer Leibes Lehenserben vñ Erbnähmen / ihre / an dem Gut B gehabte drey theil / an die beyden Stieffbrüder / N. vñ N. oder ihre Leibes Lehenserben / kom̃en vnd fallen ſolle) ſich begeben: vñ nicht allein beyde Stieffbrüder / N. vñ N. mein Vatter: ſondern auch meine beyde Brüder E. vñ F. als mit Leibes Lehenserben / ſolche Fall nicht erlebet / habe ich / als der einige vberlebende Leibes Lehenserbe / vermöge der clauſul (oder Leibes Lehenserben) der ſucceſſion, mich billich allein an zu maſſen: iſt auch dahin / in dem An. 82. datirten Lehenbrieffe / vñ bey derſelben Lehensreichung / von dem verſtorbenen / ex præſumta mente, vornemlich geſehen wordẽ: inmaſſen auch die clauſula: Immer von einem / an den andern / etiã gradus prærogativã, in ſe cõprehendiret, vñ begreiffen thut.

Vors eilffte / iſt zu noch mehrer erklärung / deß letzten Ao. 82. Lehenbrieffes / dieſes auch zu erinnern: ob wol / in dẽ / An. 72. datirten Lehenbrieffe / der vnterſcheid / inter inveſtituram veram, & abuſivam, dergeſtalt / wie An. 82. nicht obſerviret, ſondern bloß geſetzet worden: daß ich, vñ der verſtorbene / vor vns / vñ im nahmẽ / vnſerer damals vnmündigen Vetter vñ Brüder / E. vnd F. jetzo klagender Vätter ſeligen / die Lehen geſucht / auch erlanget, daß jedoch dieſe / von vns beſchehene Lehensſuchung vnd reichung / anders nicht / als ſecundũ tenorẽ veteris Inveſtituræ gemeinet: Ob auch wol zu end deſſelben Lehenbrieffes An. 73. datiret, ſtehet / dz E. vñ F. jetzo klagender Vetter / zu iren mündigen jahren / der Lehen gebührende folge thun / vñ die pflicht leiſten ſollen / daß doch ſolches bey irem gantzẽ leben niemals beſchehen: vñ dahero ohne zweiffel nachblieben, weil ſie gewuſt / daß ſie die bloſſe expectantz, an meinem / vñ deß verſtorbenen Lehen gehabt. Vnde ſequitur, ob jetzige meine Vettern / ex jure parentũ, vigore illius ſimultaneæ Inve-

ſitentæ die An. 73. gegeben worden / nebē mir ein gleich Rechte gehabt / vnd mit mir ſuccediren können / quod tamē, ex antecedentibus, & conſequentibus. ſimpliciter negatur, daß jedoch ihre Eltern / ſich daran verſchwiegen / vnd es dahin kommen / als ob ſie vor An. 82. keine ſimultaneā Inveſtituram nicht gehabt hetten. Derwegen noch mehr / wie obgedacht / d' letzte Lehnbrieff An. 82. datirt, pro vnico decidendi fundamento, dieſer gantzen action, angeſehen vnd gehalten / nach demſelben auch / der nunmehr ſt von An. 82. hero / im Julio 99. nach ſeligem abſterben deß Lehenherrn / N. zu rechter Lehnsfolgezeit / bey wehrender vnmündigkeit deß jetzigen Lehnherrn N. vnd etc. / poſt mortem defuncti, mir erfolgte mut Zettel regulirer, vnd relativè verſtanden / werden muß. Wann auch künfftig / der Lehnsherr / zu ſeinen mündigen jahren kommen / vnd vmb verfertigung der Lehnbrieffe anſuchung beſchehen wird / ſoll derſelbe in eadem forma, mit dem vorigen / vnd keiner andern geſtalt / auch / propter eventum futurum, ob der Fall ferner / in deſcendentiū perſonis ſich wenden vnd endern würde / cum clauſula, nach rechter Sipzahl verfertiget werden.

Vors zwelffte / dienet dieſes auch / ad declarationem, vielgedachten letzten Lehnbrieffes / daß nach An. 73. als der offt angezogene Lehnbrieff / nach abſterben meines Vatern / erfolget / nemlich / den 25. Septembr. An. 79. Ich / mit meinen zwey Brüdern / mich getheilet: vnd iſt die gantze Erbſchafft / in drey theil getheilet / auch zu dem erſten theil / das Gut B. ſo viel vnſer Vatter daran gehabt / zu dem andern / dz Pfandgut N. vnd N. ſampt dem erkaufften Lehngut N. vnd etlich bahr Geld / zu dem dritten theil aber / lauter bahr Geld / geſchlagen worden / mit dieſer certification, vnd außdrücklichen zuſage / daß ein jeder bey dem theil / ſo jhme durchs loß zu kommen würde / ewiglich / vnd vnwiderrufflich bleiben: Daß auch die Gelder, ſo einem / oder anderem / durchs loß zu kommen würden / nicht geringert / ſondern an Lehngüter / hinwiderumb gewendet werden ſolle. Wie auß der abſchriffe gedachter theilung zubefinden: darinnen der geſambten hand / mit keinem wort nicht gedacht worden. Hiemit dann / vnd per diviſionem iſtam, es abermals mit meinen Brüdern dahin kommen: daß ſie, all ihr / an dem Vätterlichen Lehn gehabt Recht / per venditionē quaſi, cui diviſio hereditatis æquiparatur, mir, abſq; omni reſervato, vbergeben. Verè enim, diviſione feudi, inter duos, vel plures, inita, feudum, non amplius, intelligitur, eſſe vnū, ſed tot feuda, quot ſunt partes factæ: duplex nimirum, ſi duo fratres feudum, quod apud patrem ipſorum fuerat vnū quoad corpus totum, diviſerint ita eodem modo, ſi per diviſionē, feudum vni ex fratribus obveniat totū, vt hoc ipſo caſu, nihilominus ſublatū intelligitur jus ſucceſſionis.

33 Nam † diviſione bonorū facta, intelligitur etiā facta diviſio Juris: &, facta diviſione juris, intelligitur etiā eo ipſo ſublatū jus ſucceſſionis. Facit *text. c. vn. de benefic fratr. vbi, inter cæteros, aliis, quibus frater fratri ſuccedit* hic etiam vnus eſt, vt ait textus, ſi inſimul ſteterint, id eſt, ſi bona ſua, pro indiviſo poſſederint, *c. vn. de content. int. dom & vaſal. vbi dominus, & frater defuncti vaſalli, contendunt de portione feudi fratris defuncti, domino in illa portione, ſibi jus aſſerente, ex eo, quod vterq; frater portionem ſuam feudi diviſam poſſediſſet: fratre ſuperſtite contra vrgentem hoc, quod feudum ſit paternum, atq; adeò ad ſe portio fratris defuncti devoluta.*

34 Feudumq; † vel ex diviſione acquiſitum, ſemper deſcendit, in ipſius poſteros, quoad illi ſuperſunt, tametſi fortaſſe, alij, ex linea altera ſint proximiores, qui non admittuntur, niſi hac deficiente linea: *Iſern in c. vn. n. 32. de nat. ſucceſſ. feud. Alciat. in l. cum ita. § in fideicommiſſo. n. 8 ff. de leg. 2. Menoch. conſ. 269. n. 40. vol. 3. Anchoran. conſ 82 n. 5. Corn. conſ. 230. col. 10. vol. 3.*

35 Proximitas † autem, ad vaſallum, proximè defunctum, non ad primum acquirentem, refertur: *arg c. 1. verſ hic verò, de ſucceſſ fratr. & notatur, in c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. Borcholt p. 2. n. 84. Bald. conſ. 200. vol 5. Socin. conſ. 249. n 21. & conſ. 252. n. 17. Cephal. conſ. 46. nu. 24. quā ſententiam veriſſimam ait Schrad. c. 7. de feud nu. 19. eamq; magis obtinuiſſe teſtatur Roſenth. c. 7. concl. 132.* Vnd hetten meine Brüder / poſt diviſionē iſtam, zu rechter Lehnsfolgezeit / in jahr vnd tag / de novo, vmb confirmation, der Anno 73. verlihenen geſambten hand / anſuchung thun ſollen: Weil aber ſolches von jhnen nicht geſchehen / ſie auch ohne diß nach erlangter mündigkeit / demſelben Lehnbrieffe zu wider / zu rechter Lehnsfolgezeit / die pflichten nicht geleiſtet haben / ſie daher / der geſambten hand (ſie ſey gleich ein bloſſe expectantz / oder ſonſt geweſen / wie ſie wolle) ſich ſelbſt verluſtig gemacht: vnd hat demnach / An. 82. als die Lehn / nach abſterben deß Lehnherrn / von mir, vnd dem verſtorbenen / als geſambten Innhabern / deß Gutes B. de novo geſucht werden müſſen / bey deß Lehnherrn / vnd vnſerm guten willen geſtanden / ob der Lehnherr / vnd wir / ſie hinwiderumb zu der geſambten hand kommen laſſen wollen oder nicht.

Auß welchem allem / auff ob angezogene contraria argumenta, meiner Vettern / ſonderlich aber / auff das argumentum, à ſimultanea deſumtum, vnd auff die theoricam Juris Saxonici ſimultaneè Inveſtitos, non attenta gradus prærogativa, ſimul ſuccedere, mit nothdürfftiger kurtzer widerlegung / leicht iſt zu antworten: Weil das erſte argument, à qualitate feudi, daß B. ein Altvätterlich Stamlehn ſey / nichts zu bedeuten hat: Sintemal / feudi antiquitas, ordinem ſuccedendi, jure communi, & in veſtituris comprehenſum, nicht auffhebet. Nam ſive † jus civile, ſive feudale, attendamus, in ſucceſſione 36 collateralium, proximior gradu, remotiorem excludit: vno tantum caſu excepto, nēpe ſi fratrum prædefunctorum & ſororum prædefunctarum filij, filiæve, cum propriis thiis, ſive patruis, & materteris ſuis, ad patrui ſui, vel materteræ ſuæ, ſucceſſionem concurrant: *Novel. 118. c. 3. id quod de jure civili eſt expeditum per d. Novel. & l. 1. §. proximus. §. ſeq. §. ſi quis igitur. §. ſeq. § gradatim. ff. vnde cognat. l. fin. ff. de ſucceſſ. edict. l. 2. §. hac hereditas §. legitima. §. proximum. l. 8. ff. de ſuis & legit. l. 2. C. qui admit. ad bonor. poſſeſſ. l. 1. l. 5. l. 7. l. penult. l. vlt. auth ceſſante. auth. poſt fratres. 1. & 2. C. de legit. hered. l. 1. l. 2 l. 3. l. ſeqq. C. commun. de ſucceſſ §. ſi plures. Inſtit. de legit. cogn. ſucceſſ. vbi Dd. §. 1. Inſt. de cognat. ſucceſſ.* Quin † & lex Duodecim tabular. inquit: Si pater- 37 fam. inteſtato moritur, cui ſuus nec extabit heres, agnatus proxim. fam. habeto: *§. inteſtatorum. Inſt. de hered. quæ ab inteſt. defer. §. 1. §. ſi plures. Inſtit. de legit. agnat. ſucceſſ. Vlp. in fragm. tit. 26.* Jure † feudali, in collaterali ſucceſſione, 38 idem ſervari, modò à primo acquirente deſcendant, diſertè expeditum eſt, *in cap. 1. de ſucceſſ. fratr. & c. 1. de nat. ſucceſſ feud. vbi interpretes omnes cap. 1. §. hoc quoq; ſciendum eſt. verſ. quod in maſculu. de his qui feud dar poſſ. cap 1. de duob. fratr. à Capit. inveſt. c. Titius. vbi gl. & Dd ſi de feud. defunct. cont. ſit. cap 1. verſ. eodem prorſus. an ille qui interfec. fratr. dom. ſui feud. amit. Schneidvv. p. 6. de feud. tit. de collateral. ſucceſſ. num. 13. Hartman. Piſtor. lib. 2. quæſt. 19.* Derhalben / wann etliche agnati, vnd Blutsfreunde / concurriren, ſo in feudo paterno vel antiquo, jure conſanguinitatis ſuccediren wollen / können ſie zu gleich / ad ſucceſſionē, nicht admittiret werden / ſi non omnes pari ſint gradu, aut certè alij aliis ſe gradu, & ſic etiam jure, potiores eſſe oſtendant. Hoc † enim, vel inde, elici poteſt, quod aſſertio ejus, qui 39 ſe proximiorem dicit, eſt excluſio juris alterius, donec ſe æquè proximum, vel propiorem oſtendat: *per d. c. 1. §. cum verò. in fin. §. ſeq. de his qui feud. dar. poſſ d. c. 1. de nat. ſucceſſ. fratr. d. §. 1. Inſt. de cognat. ſucceſſ. §. ſi plures. Inſtit. de legit. agnat. ſucceſſ.* Ad ſimultaneam autem reſpondetur: Daß es ein bloſſe expectantz ſey / vnd einig vnd allein / auß dem letzten An. 82. datirten Lehnbrieffe / æſtimiret, definiret, vnd judiciret werden müſſe: auch als dann erſt / jhren effectū ſucceſſoriū, haben vnd erlangen werde / wann nach meinem vnd meiner Leibes Lehenserben tode / die / derſelben / in eodē inſtrumento entgegen geſetzte Inveſtitura propria, wird auffhören / oder ſonſten von mir / vnd den meinen ein anders gewilliget werden. Neq; etiam, jure communi, impedimento eſt, ſimultanea Inveſtitura. Nam † hæc ſemper 40 intel-

intelligitur, tàm in antiquo, quàm novo feudo, ſalva gradus prærogativa: d. c. 1. de ſucceſſ. frat. & grad. ſucced. ubi interp. c. 1. de fratrib. de novo benef. inveſt. ubi gloſ. per text. in c. 1. de de no. frat. à capit. inveſt. Quod & Weſſenb. inquit conſ. 41 n. 83. verbi ac tamen gradus paritate, & n. 86 verb æqualiter. & pari jure ac conditione, vocatos & receptos eſſe: quibus verbis, paritatem conditionis, ratione graduum innuit, quod jus commune. Et hoc, de jure communi, ita eſſe teſtatur, autor diſſer. jur. civil. & Saxon. 1. diſſer. 29. Modeſt Piſtor. conſ. 40 vol. 2. Weſſenb. d. conſ. 41 n 87. & 96 97. & de feud. c. 6 n 14. Hart. Piſtor. 2. q. 19. & 20. n. 19.

41 Schneid. p. 5. de feud. n. 20. & ſeq. Quinimò, † jure communi, ſimultanea Inveſtitura, per ſe ſola jus ſuccedendi non tribuit: c. 1. §. fin autem. de his qui feud. dar. poſſ. c. 1. §. fin. de feud. March c. 1. de duob. fratr. à capit. inveſt. ubi Alv. ar. Prapoſ. Iſern. & alij. Henning Goden. conſil. 16 n. 19 Mynſing reſp. 19. n. 6. & ſeq. Modeſt. Piſtor conſ. 6. n. 3 & conſ. 23. n. 5. vol. 1. Joh. Fich. cod. conſ. 6. n. 1.

42 vol. 1. Qui † igitur, ex ſimultanea, aliquid obtinere volet, jure communi, aliquid amplius docebit, nempe, ſe, &, ex proximo acquirente deſcendere, & ſimul defuncto ſe eſſe gradu proximiorem: d. c. 1. de ſucceſſ. fratr. & d. c. 1. de duob. fratr. à capit. inveſt. c. 1. de fratr. de novo benef. d. c. 1. de Nat.

43 ſucceſſ. feud. vel, † ſpeciali pacto vocari. c. 1. §. ſin autē. verſ. inſ hoc nominatim de his qui feud. dar. poſſ c. 1. § fin. de ſucceſſ. feud. c. 1. de benefic. fratr. c. 1 de fratr. de novo benef. inveſt. d. c. 1. de duob. fratr. a capit. Weſſenb. p. 6. de feud. num. 15. Schwind. p. 8. de feud. tit. de ſucceſſ. collater. num. 2. Roland. à Valle conſil. 60 num. 1. vol. 1. Hinc eſt, quod & reſpondendo, & docendo. tradunt

44 Dd. cum, † qui, jure communi, ex ſimultanea inveſtitura, obtinere velit, adverſus coinveſtitum, oportere docere proximitatem, vel certè paritatē gradus alioquin, ab eo, qui gradu proximior eſt, remotiorem excludi: uti diſertè, tam de feudali, quàm allodiali, controverſia teſtatur, Fulvius Pacian 2. de probat cap. 12. n. 25. 26. & 43. verſ.

45 & hoc quidem ſine difficultate, & num. 48. ac, † quod non ſufficiat, ut agnati admittuntur ad rem feudalem, ſi ſe probant agnatos, niſi etiam doceant, ſe eſſe proximiores cæteris, reſponderunt, Alexand. conſ. 82. vol. 1. Dec conſ. 13. n. 2. verſ. ſecundo non ſufficit. Decian. reſp. 1. n 393. idemq; multis confirmat Tiraq. de retract. lignag. §. 1. gloſ. 16. & in ſpecie, de feudali ſucceſſione, in ſumma iſtius controverſiæ Achil. Perſonal. de adipiſc. poſſeſſ. n. 123. ubi, in can[illegible] ſententiam, Jaſon. in prælud. feudor. n. 43. allegat. Hienit nun auch / die andern jura. vnd rationes, ſo

46 hey neben angezogen / widerlegt ſeyn. Nam, † etſi omnes inveſtitura ſimultanea nitantur, ea tamen per ſe ſola non ſufficit, ut ſucceſſio indiſtinctè fiat, quando jam inter eoſdem certatur de gradus prærogativa & proximitate Mynſ. reſp. 29. n 6. & ſeq. Fichard conſ 6. n. 1. vol. 1. Fulv. Pacian. 2. de probat. c. 12. n. 25. 26. 43. 48. Alexand conſ 82. volum. 1. Roſenth. de feud. c. 7 concluſ. 59. n. 19. verſ nam ſi pars Decian. reſp.

47 1. n. 378. 393 vol. 1. neq; † omnes ſimul agnati, ad ſucceſſionem, admittuntur: ſed, qui gradus proximitatem docet, reliquis eſt potior: quia potius jus habet: c. 1. de ſucceſſ. fratr. & grad. ſucc. c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. Ful. Pacian. d. c. 12. n 25. 26. 43. & 48. Jaſon. in prælud. feudor. n. 43. quo vincit, & excludit remotiorē: Dec. d. conſ. 13. n. 2. verſ. ſecundo. Decian reſp. l. n. 393. vol. 1. Maſcard de probat. concluſ. 1245. n 9 Roſenth. d. con-

48 cluſ. n. 19. neq; † poſſunt facto, vel jore, pares conſeri, qui nō ſunt pares in gradu: c. licet ex quadam, ext. de teſtib. Caſtr. ad l. liberorum. ff. de his qui not. inf. sm. Dec. n. 5. & Jaſ. ad l. non hoc. C. und. legit. Decian. reſp. 42. n. 62. vol. 1. ideoq; etiam ad paria judicari, & eodem jure gaudere, non poſſunt: arg. l. aut facta. ff de pœn. l. ut reſponſum. C. de tranſact. Ioſeph. Ludov. deciſ. Lucenſ. 44. num. 61. & 62. Dec ad l. precibus. num. 4. C. de impub. & al. ſubſtit. Menoch conſil. 50. num. 2. Ad prædictam theoricam Juris Saxonici verò reſponderunt: Quod, tum demum illi regulæ ſit locus, quando, de nulla alia, quàm ſimultaneè inveſtitorum, ſucceſſione quæritur: Tum enim verum eſt ſine diſcrimine, ſimultaneè inveſtitos, ſimul ſuccedere: ex ea ratione, quam, pro illa re-

49 gula, allegāt Dd. quia natura † copulativæ eſt, ut, omnes perſonæ copulatæ, ſimul, & conjunctim vocatæ, juris intellectu, & effectu, ſimul ſuccedant: arg. l. ſi duobus. ff. de legat. 1. & not. a: Jaſon. in l. Gallus. § quidam rectè n 34. ff. de liber. & poſthum. Deinde, † quia dominus feudi, ſolâ voluntate, 50
& liberalitate, nullo jure ſanguinis, erga ſimultaneè inveſtitos, movetur: Schurer. de ſucceſſ. ab inteſt. tit. de ſucceſſ. collateral membr. 10. pag. 274. Aliud eſt, ſi quæſtio ſit, inter inveſtitum propriè & ſimultaneam habentes: tum n. ut hoc in caſu, propriè inveſtitus, eſt potior: Wie dann auch viel andere Vmbſtände / mir ſonſten zu ſtatten kommen / die prædictam regulam in applicatione, ad caſum præſentem, gantz vngereimet machen: Wieſie dann auch eigentlich anhero nicht gezogen / viel weniger daß fundamētum decidendi, dieſer Frage ſeyn kann / wie per deducta zuſehen: zugeſchweigen; daß auch in caſu, ubi ſola quæſtio eſt, de ſimultaneè inveſtitis, gedachte Regul nicht allezeit ſtat hat: Limitatur † enim, ſi inveſtituræ appoſita ſit 51
clauſula: Nach rechter Sipzahl: Lehnr. c. 6. & c. 21. Fachſ. diſſer. 29. Herman. Vult. de feud. cap. 9 num. 112. Vel, † ſi uſu & 52
conſuetudine receptum ſit, ut, in habentibus ſimultaneam inveſtituram, graduum prærogativa, & proximitas obſervetur: Fachſ d. loc. Schurer. d. tit. de ſucceſſ. collateral. pag. 274. & 275.

Ferner hindert auch nichts / quod † quidam exiſtimēt, 53
ſi una linea, collaterali extincta, feudum reliquis deferatur, omnes æqualiter, nullâ gradus prærogativâ obſervatâ, ſuccedere, arg. d. c. 1, verſ. ad ſolos, & ad omnes, & verſ ſed omnibus ex hac linea. de natur. ſucceſſ. feud. Dann hergegen zu wiſſen: quod, ea ſententia juri conſentanea non ſit, neq; recepta. Nam, ut teſtatur Iab. de Ferrar. in d. conſil. Feudal. 74. proximior ſemper excludit remotiorem: neq; aliter decidere Alexand. d. conſ. 129. in fin lib. 5. & Jaſon. ad l. 2. in 2 notab. ff. de ſucceſſ. edict. ex ipſorum autorum inſpectione patetidque ſatis etiā colligi poteſt ex Alexand. conſ. 44. col pen. lib. 5. quoniam † graduum ordo, qui traditur de jure Romano in ſuccedendo ab inteſtato, debet etiam in feudis 54
ſervari, ut inquit autor conſ. 73. n. 3 inter Conſilia Albert. Brun. in materia feudali per text. & gloſſ. in tit. de ſucceſſ. fratr. & grad. ſucceſſ. Alvarot ad dict. cap. 1. §. ſecundum eſt autem. de feud. cognit. Vide Duaren de feud. c. 11. n. 14. Vult. d. c. 9. n. 113. Roſenth. de feud. c. 7. concluſ. 57. n. 9. & ſeqq.

Hie auff nun / in fleiſſiger Erwegung aller Vmbſtände / wird gebetten / durch eine Belernungſprüch deß Rechtens ſich zuberichten: Ob geſtalten Sachen nach deß verſtorbenen Vettern A. Lehngut B. auff N. alleine / mit außſchlieſſung ſeiner Brüder Söhne / verſtammet vnnd verfallen ſey:

N. N.

Vrthel. † 55

Wir Rudolff / ꝛc. wo fern. ꝛc. So hette A. ſeine Lehngüter an ſeinen Vettern N. vermög deß Lehnbrieffes / allein verſellet vnd weren ſich derſelben / deß E. vnd F. nachgelaſſene Söhne / C. vnd D. genannt / noch zur Zeit anzumaſſen nicht befugt / von Rechts wegen. Prag den 13. Maij. Anno 603.

Keyſerl Appellation Præſident vnd Räthe.

Ander † Vrthel. 56

Vnſer freundlich Dienſt zuvor / ꝛc. Auff ewer an vns gethane Frage / ſprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig vor Recht / iſt dz Lehngut B. daran A. vnd ihr / jeder die He. [illegible] gehabt / fürnemlich / vnd eigentlich euch beiden / vnd ewren Leibes Lehnserben E. vnd F. ewren Vettern vnnd Brüdern aber daran / nur die geſampte Hand geliehen worden / vnd es iſt nunmehr / gedachter A. ohne Leibeserbē verſtorben / vñ hat euch als ſeines Vattern Brüdern Sohn / an einem / vnd C. vnd D. bemelter ewer Brüd. E. vñ F. Söhne an andern Theil / nach ſich verlaſſen: So iſt berührtes Lehngut / nach gelegēhen diß[illegible]als / an euch

kommen / vnnd gefallen / vnd jetzo benanter ewer beyden Brüder Söhne ſeynd deſſelbigen ſich neben euch anzumaſſen nicht befugt / von Rechts wegen / zu Vrkunde / mit vnſerm Jnſiegel verſiegelt.

Churfürſtliche Sächſiſche
Schöppen zu
Leipzig / ꝛc.

57 ## Drittes † Vrthel.

Vnſ. Fr. D. Demnach erachten wir Dechant / Ordinarius, vnd andere Doctores, der Juriſten facultet zu Franckfurt an der Oder / vor Recht / iſt A. mit Tod verblichen / vnd hat etliche Lehngüter / vom Herren N. zu Lehn gehabt / von euch / als ſeines Vatern Bruders Sohn / vnd zweene ewer Brüder Söhne / hinter ſich verlaſſen, So hat gedachter A. ſeine Lehngüter / geſtalten Sachen nach / auff euch alleine / mit Außſchlieſſung ewer Brüder Söhne verſtammet / vnd verfellet / von Rechtswegen. Datum Franckfurt an der Oder den 18. Februarij Anno 1603.

Daß diß Vrthel dem Rechten / vnd vns vberſchickten Bericht vnd Inveſtitur gemeß ſey; bekennen wir Dechant / Ordinarius, vnd andere Doctores der Juriſten facultet daſelbſt / mit vnſerm Jnſigel.

CONSILIVM LXVIII.

Quæſtio.

Quando ad agnatos feudum ſucceßione devolvitur; quid de ædificio in feudo noviter extructo, impenſis, meliorationibus, & fructibus feudi extantibus, reditibus annuis, & rebus expeditorijs, heres obtinere debeat?

SVMMARIA.

1 Inædificatum ſolo & ædificio cedit.
2 Feudalis res æſtimatur, unde ſervitia præſtantur.
3 Acceſſiones feudi per id ipſum, & ob id feudales, cenſentur, quod pro feodalibus diu poſſeſſæ, & habitæ ſint.
4 Res allodialis non præſumitur illo caſu, & loco, ubi bona ex parte majori, vel in communi magis ſunt feudalia, quam allodialia.
5 Dummodò ſita ſint in uno & eodem loco.
6 Qui omne dicit nihil excludit.
7 Sententia Appellationis Cæſareæ.
8 Sententia Scabinatus Lipſenſis.

THEMA FACTI.

NAch Abſterben A. fellet zwiſchen mir / als dem Lehnerben / vnd den Landerben / in etlichen Sachen Streit vnd Jrrung vor / darvber mir rechtlicher Belehrnung von nöthen.

Erſtlich / wollen die Landerben / an deme von dem Verſtorbenen new auff aber doch biß dato nicht gantz außgebawten Hauſe / vnd Ritterſitz zu B. ein Recht, vnd der æſtimation nach Erſtattung davon haben: Daran ich jnen aber nichts geſtändig bin: weil die Sächſiſchen dieſer Ort Landvbliche / auch in den newen Conſtitutionibus Elect. Auguſti par. 3. Conſtit. 31. confirmirte Lehnrechte klar vermögen: Daß die Gebewde / ſo auff den Lehngrund geſetzt / dem Lehnherren / oder dem Lehnsfolger auff den Fall ohn einige Erſtattung / mit dem Lehngrunde bleiben vnd zukommen ſollen.

Vors andere / hat der Verſtorbene in ſolch Hauß vnd in eine vnd andere Stuben ſonderliche Decken machen / vnd mit Eiſern Schrauben anfaſſen laſſen: welche die Landerben auch vor Erb vermeintlich anziehn / darumb / daß ſie nit Nagel feſt: wie auch die von den Wenden eingemawerte Nagel / angehangene Hirſch vnd andere Gewehße: Jtem etliche angeſchraubete Fenſter / vnd Simmeß: mit Vorgebung / daß ſolche Stück nicht Nagelfeſt: Jtem / die Vhr auffm Hauſe / deſſen Glocke zwar mit zwantzig vnd mehr Nageln angefaſt: das gantze Werck auch mit Fleiß zuſammen geſetzt / vnd mit einem langen eiſern Nagel eingelaſſen iſt / alſo / daß es vnzerlegt von dem Thurmb nicht kan herab gebracht werden: ſo wol auch / die Vhr auff der Kirchen, welche doch / als res ſacra, ſemel Deo dicata, bey der Kirchen billich verbleibet. An welchen allen vnd jeden Stücken / ſonderlichen auch an den angenagelten Schrencken / vnd Simmeß / eingemawerten Brawpfanne / Jtem andern im Ofen eingemawerten Pfannen vnd Keſſel ich jnen gleichfals nicht geſtändig / vnd der Meinung bin: quod † inædificatum ſolo & ædificio cedat: *Modeſtin. Piſtor. vol. 1. conſ. 22. n. 23.* Vnd das Schrauben / oder Nagelfeſt / ein Ding ſey: weil die Schrauben mit den Nageln / einerley materiam, auch einerley finem vnd Nutz haben.

Vors dritte / nach deme auch die Winterſaat / vnnd was die Egde beſtriechen / den Landerben gebühret / wollen dadurch die Landerben nicht den Samen allein, ſondern / den gantzen Zuwachs dieſes Jahres (der aber doch biß dato in Gottes Hand ſtehet) gemeinet haben: dagegen ich / nach Anleitung vnnd Verordnung Sächſiſcher Rechte / Landr. *lib. 2. artic.* 58. vnd ex ratione juris civilis, quo fructus ſeparati heredibus debentur, &c. in univerſum, ex tempore mortis æſtimantur, jhnen mehr nicht / als den bloſſen Saamen, denn der Tode mit ſeinem Pfluge verbraucht / auß dem Lehn hoffentlich ſchuldig bin.

Vors vierte / ſind auch vnbetagte / vnnd auff nehiſt künfftig Michaelis / dieſes inſtehenden 603. Jahrs / erſt fallige Pechte vorhanden / daran die Landerben auch zum wenigſten / pro ratâ temporis, von Michaelis 602. uſque ad tempus mortis, vnd biß Invocavit, nehiſt verwichen / Theil haben wollen.

Vors fünffte / hat der Verſtorbene zu C. welches ein Dörfflein iſt / zum Lehen / vnd Ritterſitz zu B. zwey Huffen Ackers außgekaufft / lenger als vor dreyſſig Jahren: hiervber auch der Lehnbrieff Anno 84. mit dieſen formalibus verbis erfolget: daß wir jhnen B. mit dem Hoffe daſelbſt N. vnnd C. mit allen Herrligkeiten / Freyheiten / vnd vnd mit allen Genießligkeiten / Zinſen / vnnd Zinßleuten / Acker / Puſchen / Streuchen / ꝛc. gnädiglich leihen wollen / ꝛc. Nachmals / ohngefehr für fünffzehen Jahren / hat er ferner am ſelben Ort / anderhalb Huffen / wegen Schuld / die der Beſitzer gemacht / vnnd nicht zahlen / auch keinen Kauffman zu ſeinem beſchuldeten Gut finden können / ſampt dem Gebewde / oder Bawerhoff / vor hundert Schock / angenommen: vnd dagegen zu B. hinwider ſo viel verkaufft: auch folgends das Gebewde gebeſſert / vnnd auß dieſen viertehalb Huffen ein gering Forwerck angerichtet: Darvber ich mit den Landerben auch ſtreitig bin: weil ſie wollen / daß es gantz vnd gar / mit allen viertehalb Huffen / vnd / aller Beſſerung Erbe ſey: Jch aber der gegen Meinung bin: daß es entweder in alles / oder je / zum wenigſten die erſten zwey vor 30. Jahren außgekauffte Huffen / Lehn: vnd ob die anderthalb Huffen Erb / ich jhnen davor mehr nicht / als was der verſtorbene davor geben / ſie auch daſſelbe mit einer angenem vnd tauglichen Perſon / zu verrichtung meiner zum Lehn gehörigen Dienſte / vnd Zinſe / zuverrichten ſchuldig. Deſſen ich dann folgende Vrſachen vor mir habe.

Sintemal / vors erſte die Sächſiſchen rechte klar vermögen: Vrtel / hinterm Weichbild; *ꝛc.* wie man beweyſen ſolle / daß ein Gut nicht erb / ſondern Lehn ſey: cujus hæc ſunt formalia: Würde ſich befinden / daß man die angezogene Güter / hette verdienen müſſen / vber Rechts verwehrete Zeit / als Lehen / vnd Rittergut / in das Forwerck zu A. braucht vnnd als vor Lehngut gehalten wehre / ſo möchte M. dieſelbigen Güter / als Erbgut nit innehaben / vnd beſitzen.

Jtem Vrthel ibid. habe jhr / von Graff G. die gantze

Pflege

Pflege D. mit aller Ein vnd Zugehörung zu Lehen. Ob nun wol Forwerck / Gehöltz / Teich / Acker / Wieſen / vnd anders, nun / vnd beygedachter Pflege D. gelegen / im 2 Lehnbrieffe nicht begriffen: ſo † wird es doch / wo ihr die Ritterdienſt davon geleiſtet / als zugehörig vor Lehn gehalten: *Confer Mynſing. 4. obſervat. 29. n. 9. Iul. Clar. in §. feudum. quæſt. 19. n. 1. & quæſt. 45. n. 1.*

Vors ander / quia acceſſorium ſequitur naturam ſui 3 principalis, &c. quia † acceſſiones feudi, per id ipſum, &c. ob id feudales cenſentur; wann ſie zu Lehen gebraucht / vnd lange Zeit vor Lehen poſſedirt vnd gehalten werden: *Matth. de Afflict. in c. 1. n. 11. verſ. 4. de controverſ. inter maſcul. & fœmin. & in c. 1. num. 72. ex quibus cauſ. feud. amit. Menoch. de præſumt. lib. 3. cap. 91. num. 53. Iul. Clar. in §. feudum. quæſt. 19. in fin.*

Vnd ſolches vors dritte / in hoc noſtro caſu, vmb ſo viel deſto mehr / weil per hoc ipſum, wenn ein Bawer Gut Schulden halben außgekaufft werden muß, wegen Abgang der Dienſte / vnd andern Gebührnüß / daß Lehn mercklichen geſchwechet wird.

Unde, vors vierte / tantò magis, quando totum eſt feudum, pars etiam feudum eſſe præſumitur: contra regulam, quod in dubio quælibet res præſumatur allo-4 dialis, non feudalis: Quo † regula ſemper fallit, in illo caſu, & loco, ubi bona ex parte majori, vel in communi, magis ſunt feudalia, quam allodialia: *c. 1. de controverſ. inter* 5 *maſcul. & fœmin.* dummodò † ſita ſint in uno, & eodem loco: *prolixe Roſenth. de feud. cap. 12. concluſ. 15. Menoch. de præſumt. lib. 3. præſ. cap. 91. n. 62. & 63. Andr. Gail lib. 2. obſervat. 69. n. 10. ubi hanc ſententiam confirmat arg. l. eum qui adit. ff. de uſucap. l. qua de tota. ff. de rei vindic. l. ſi unus. §. penult. ff. de pact. cap. 1. de conſecrat. Eccleſ. vel alt. cum ſimilib.*

Item vors fünffte / illo caſu, wann nach Außkauffung einer vnd andern Huff Ackers / die Belehnung, ut hoc noſtro caſu, per clauſulam generalem, der geſtalt erfolget: Mit allen Genießligkeiten / Ackern / ꝛc. Quibus verbis, ſine controverſiâ etiam inſunt, die new außgekaufften Aecker: Weil der vaſallus, alle ſeine Aecker zu Lehen empfangen / 6 vnd es nach der gemeinen Regul / billich heiſt: qui † omne dicit, excludit nihil: *l. teſtatori. 68. ff. de leg. et. 3. c. ſolita. §. nos autem. in fin. ibi, nihil excipiens, qui dicit quodcunq. & gl. in verb. quodcunque. ibi: qui dicit omnia, nihil excipit, extr. de major. & obed. l. à procuratore. C. mandat. Bart. in l. generaliter. §. uxori. n. 4. ff. de uſufr. legat.*

Zum ſechſten / können wir vns auch deß Heergewets nit vergleichen / vnd begehre ich nach Verordnung Sächſiſcher Rechte / Weichbild. *artic. 25.* Landrecht / *lib. 1. artic. 22.* Daß beſte Pferd / geſattelt vnd gezähmet: das beſte Schwert / mit Silber beſchlagen: ein Ehren Kleyd / Hoſen vnd Wammeß / Seruapff / ſammeten Hut / vnnd Mantel / ohne einer das beſte: wie es der Verſtorbene getragen: ſampt dem Leibgürtel / mit verguldetem Beſchlage: einen Heerpfuel / daß iſt ein gebett Bette / Küſſen / vnd zwey Leylach: ein Becken / vnd ein Hangwehl: Item / ein Tiſchlag / mit einer Schüſſel / Teller / vnd Tellertuch hieran / ſonder ich aber an den letzten Stücken / die Landerben mir wenig / oder nichts geſtändig ſeyn wollen.

Schließlichen / vnd vors ſiebende / hat der Verſtorbene ſich in viel ſchwere Bürgſchafften eingelaſſen / welche / als Geleſchulden die Landerben von dem Erb richtig zumachen ſchuldig. Nun ſind aber die Landerben an vnterſchiedlichen Orten vnter vielerley Herrſchafft wohnhafftig / dahero mir künfftig ſchwer fallen wolle, weil der Verſtorbene vor eine vnnd andere Bürgſchafft ſein Lehngut hypothecirer, vnd daſſelbe ohne Anſprnch nit ſein wird; auff ſolchen Fall meinen regreſs, pro diviſo, mit vieler Weitleufftigkeit / nach beſchehener Erbtheilung / bey den Landerben / nach eines jederen rata, hinwiderumb zuſuchen / da hergegen ich jetzo mich billich an die gantze vnzertheilte Erbſchafft halte: vnnd begehre / daß die Landerben mir entweder vor alle / vnd jede Schulden / die ſich künfftig finden möchten / genungſamen Bürglichen Verſtandt / durch zwey angeſeſſene vom Adel im Lande / vnnd in dieſem Marggraffthumb N. oder aber / weil etliche vnter ihnen / in dieſem Marggraffthumb N. angeſeſſen / ein jeder / in ſolidum, vor allen an / vnnd Zuſpruch / vnd vor alle vnd jede deß Verſtorbenen Schulden / wie die Nahmen haben; oder, wohero dieſelben ſich verurſachen mögen / caviren ſolle: Welches ihnen auch nicht annemlich.

Ob nun wir vns nachmals in einem vnd anderen / in der Güte nicht vergleichen könten, vnnd es zum Erkäntnüß der Herrſchafft kommen ſolte / auff ſolchen Fall / wird Belernungs Vrthel / mir von nöthen ſeyn: Wird demnach vnterdienſtlich gebetten / auff alle / vnnd jede oberzehlete Fragen / was Recht / vmbſtändlichen / vnnd particulariter, ſich zuberichten. Signatum 3. Maij. Anno 1603.

N. N.

Vrthel. † 7

Wir Rudolff / ꝛc. wo ſern / ꝛc. So were daß erbawete Hauß / vnd Ritterſitz zu B. ſampt allem / ſo darinnen mit Nageln / oder Schrauben angefaſt / auch eingeraumet iſt / vnnd alſo / die in der Stuben zugerichte Decke deßgleichen die Hirſch / vnd andere Gewerhe / Item / die angeſchraubten Fenſter / vnd Simmes / mehr die Vhr auff dem Hauß mit der Glocken / ſo wol die Vhr auff der Kirchen / vnnd eingemawerte Brewpfanne / vnd Keſſel, wie dann auch daß Lehen vnd vnvertagte Pechte dem Lehnserben / ohne alle Erſtattung zuſtändig. Fürs andere / weren die Landerben der Winter-Saat / vnnd was die Egde vbergangen / Nutzungen / ſich anzumaſſen befugt / vnd nicht ſchuldig mit Erſtattung deß Samens ſich abweiſen zulaſſen. Zum dritten / könten die außgekaufften Bawern Stück / nicht für Lehn gehalten werden; es were dann / daß ſie außdrücklich / auß dem Erb zu Lehn gemacht; oder aber vber rechtsverwehrte Zeit / zum Rittergut B. verdienet / vnnd für Lehngut gehalten worden. Zum vierten / gehörete zum Heergewette / daß beſte Pferd / geſattelt / vnd gezaumet / daß Schwert / Schilt / vnd beſter Harniſch / ſo der verſtorbene verlaſſen: Deßgleichen ſeine tägliche Kleyder / vnnd ein Heerphuel / daß iſt / ein Bette nechſt dem beſten / ein Küſſen / zwey Leylach / ein Tiſchtuch / ein Keſſel / zwo Schüſſeln / ein Hanquel / Teller / vnd Tellertuch. Zum fünfften / were Conſulent den Landerben; weil ſie vnter vnterſchiedlichen Herrſchafften geſeſſen / auß der Verlaſſenſchafft / ſie beſtelleten ihme dann zuvor annemliche Caution, vnd Bürgſchafft der hinderlaſſenen Schulden halber / ſo ſich künfftig befinden möchten / etwas herauß folgen zulaſſen / nicht ſchuldig / von Rechts wegen. Geben Prag / den 13. Maij deß 1603. Jahrs.

Keyſerl. Appellation Præſident vnd Räthe.

Ander † Vrthel. 8

Vnſer freundlich Dienſt zuvor / ꝛc. Demnach ſprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig / Vnd erſtlich / auff die erſte Frage / vor Recht / hat A. zu B. ſeeliger / auff ſeinem Ritterſitz ein new Hauß erbawet / ſo bleibet ſolches / vermöge Landüblicher Sächſiſcher Recht / mit dem Grunde / euch / als ſeinem hinderlaſſenen Lehenerben billich / vnnd die Landerben ſind derowegen von euch einige Erſtattung zufodern / nicht befugt.

Zum andern / vnd auff die ander Frage ſprechen wir / daß euch / als dem Lehenserben / auch alle dasjenige / was in bemeltem Hauſe / vnd deſſelbigen Stuben eingeſchraubet /

genagelt / oder ſonſten Erde feſt gemacht iſt ; als die in Oefen eingemawerte Pfannen vnnd Keſſel (auſſerhalben der eingemawerten Brewpfanne/welche zum Erb gehöret) billich gelaſſen wird. Was aber an Schrauben/ Nageln vnd Hacken angehangen/ vnd gantz davon hinweg genommen werden kann/ deſſelbigen haben ſich die Landerben anzumaſſen gut Fug. vnnd / weil die Vhr auff dem Hauſe mit ſolchem Fleiß / zuſammen geſetzt/ daß das gantze Werck / mit einem eiſern Nagel eingelaſſen / vnnd von dem Thurmb / vnzulegt / nicht kann herab gebracht werden / die Glocke auch mit zwantzig vnnd mehr Nageln angefaſt ; So haben die Landerben derſelbigen, wie denn auch der Vhr / ſo er auff die Kirche machen laſſen / ſich nicht anzumaſſen / ſondern es bleiben dieſelbigen/vnd jede an dem Ort / dahin ſie geſetzt/ billich.

Zum dritten / vnd auff die dritte Frage ſprechen wir / daß die Landerben/ſich alles deſſen/ wz die Egde/bey deß verſtorbenen Leben beſtriechen / vnd davon an Früchten erwachſen wird / ſich anzumaſſen gut Fug vnd Recht haben/vnd allein mit dem Samen ſich vergnügen zulaſſen/ nicht ſchuldig ſind.

Zum vierten / vnd auff die vierte Frage / ſprechen wir / dieweil die Pechte/auff dem Lehngute zur Zeit / als obbenanter ewer Vetter verſtorben/noch nicht fällig/ vñ Vertagt geweſen : So bleiben dieſelbigen euch/als dem Lehns-Erben billich/vnd haben die Landerben auch pro ratâ temporis daran nichts zufodern.

Zum fünfften/vnd auff die fünffte Frage/ſprechen wir/ hat der Verſtorbene länger als vor dreyſſig Jahren zwo Huffen Acker im Dörfflein C. gelegen / erkaufft/ auch vor fünffzehen Jahren / eben an demſelben Ore / anderhalb Huffen/an Schuld angenommen / vnnd dagegen von ſeinem Lehengute B. wider ſo viel erkaufft ; folgends die Gebewde verbeſſert / vnnd auff dieſen viertehalben Huffen Ackers ein Forwerck angerichtet. Da jhr nun nicht ander Geſtalt/als durch den/euch Anno 82. mitgetheilten Lehnbrieff / vnd wie Recht darthun / vnnd beweiſen könnet / daß ſolche viertehalben Huffen Landes / dero darinn in ſpecie nicht gedacht wird / zu Lehen gemacht/ vnd jhme / als Lehen / verliehen worden : oder daß er die erſten zwo Huffen nicht allein vber rechtsverwerte Zeit / als dreyſſig Jahr / Jahr vnnd Tag / als Lehen beſeſſen ; ſondern auch / daß er davon ſonderliche Ritterdienſte geleiſtet ; ſo bleibe daſſelbige Forwerck den Landerben billich ; Sie weren aber hinwider euch die Dienſte vnd Zinſen / ſo die vorigen Beſitzer davon geleiſt vnd entrichtet / jährlichen / durch eine annemliche tügliche Perſon zuthun vnd abzutragen pflichtig.

Zum ſechſten/vnd auff die ſechſte Frage/ſprechen wir/ daß euch / als dem nechſten agnaten, zum Heergeweth mehr nicht / als die folgenden Stück gebühren ; Ein Pferd / geſattelt vnd gezeumet : der beſte Harniſch zu eines Mannes Leibe/ein Schwerd / die täglichen Kleyder/ ein Bette/nechſt dem beſten / ein Küſſen / zwey Leylacken/ ein Tiſchtuch/zwo zinnene Schüſſeln/ ein Fiſchtigel / vnd ein Holtztuck : was aber von jetzo erzehleten Stücken nicht vorhanden/darff euch auch nicht erſtattet werden.

Zum ſiebenden / vnd auff die ſiebende Frage ſprechen wir / hat ſich offtgenanter ewer Vetter / in groſſe Bürgſchafft eingelaſſen/vnd dafür ſein Lehngut hypothecirt : do nun jhr/als der Lehensfolger/ in ſolche Verpfändung gewilliget ; ſo weret jhr berührte Schulden / auß dem Lehen abzutragen pflichtig : vnd hinwider / von den Land-Erben / einige Erſtattung zufordern nicht befugt ; Alles von Rechts wegen, zu Vrkunde, mit vnſerm Inſiegel verſiegelt.

Churfürſtliche Sächſiſche
Schöppen zu
Leipzig/ꝛc.

CONSILIVM LXIX.

Quæſtio.

Num reditus annui, Pechte vnd Zinß / *pro re feudali, vel allodiali cenſeantur?*

SVMMARIA.

1 Species facti proponitur.
2 Sententia, ex Senatu prudentum, Appellat. Cæſar. Prag adducitur.
3 De annuis reditibus videatur remiſſivè.

CASVS.

AN † meines Vettern A. ſeeligen Verlaſſenſchafft/haben vnter anderem/etliche Pechte / vnd Erbzinſen/an Gelt/vnd Getreidiche/auff etlichen Bawern zu Marckersdorff hafften / ſich befundẽ ; ſind auch darvber zwene Lehnbrieffe verhanden : worvber/ zwiſchen den Landerben/vnd mir/dem Lehen-Erben/ Streit vnd Irrung vorfellet : 1

Erſtlichen/ ob dieſe Pechte / Erb oder Lehen ?

Zum andern/wen me die Pechte zuſtändig / welche vor vnd nach/meines Vettern tödlichen Abgang betaget vnd ſelbig worden ?

Hierauff wird gebetten / durch einen Beſcheidungs-Spruch ſich deß Rechten zuberichten. Signatum 14. Martij Anno 604.

N N.

Vrthel † hierauff. 2

Wir Rudolff/ꝛc. wo ſern/ꝛc. So weren die Pecht vnnd Zinß/ſo die Bawren zu Marckersdorff an Gelt/vnd Getreidicht zureichen ſchuldig/für Lehn zuhalten / vnd dieſelben dem Conſulenten, als Lehenserben zugehörig ; von Rechts wegen. Prag den 19. Martij am 1604. Jahr.

Keyſerl Appellation Præſident
vnd Räthe.

De annuis † reditibus, vulgò Zinße oder Pechte / an inter mobilia vel immobilia computentur, præſcribantur, &c. *Vide*, Iohan. *Koppen deciſ.* 24. *Modeſtin. Piſtor. volum.* 1. *conſil.* 7. *quæſt.* 2. *num.* 14. *Conſultat. Saxon. part.* 2. *de ſucceſſ. & ultim. voluntat quæſt.* 23 *volum.* 1. *& vol* 2. *part.* 2 *de contractibus. quæſt.* 7. *fol.* 56. *Ioan. Niel. in diſputat. feudal.* 3. *theſ.* 2. *in princ.* 3

CONSILIVM LXX.

Quæſtio.

Teſtamentum ad acta per procuratorem, ſive mandatarium delatum; an de jure firmum & validum ſit?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Fratri præterito non competit querela inofficioſi.
3 Mortis cauſa extraneo licet donare, fratre vel ſorore invitis.
4 Privilegia interpretanda; ut habeant effectum, atque ut addant aliquid iuri communi.
5 Teſtamentum ad acta in formalibus ſubſiſtere dicitur, ſi illud teſtator ipſe exhibeat, vel per alium offeratur.
6 Solemnitas conſuetudinaria, reliquis concurrentibus, ſufficiens eſt, cum curia intelligat iura.
7 Error iudicis, ſive imperitia teſtatoris, facit ius.
8 Error populi multò magis ius facere dicitur.
9 Feudum dare, & accipere licet per procuratorem.
10 Beneficiis Principum non gravari, ſed iuvari oportet eos, quibus illa ſunt conceſſa.
11 Donatio mortis cauſa, vel alia quælibet voluntas ultima, coram quinq; teſtibus explicita, omninò valet.
12 Voluntas ultima valet, etiam coram quinque teſtibus ſaltem fortuitò collectis.

13 De-

13 Donationis inſinuatio, judici poteſt fieri per mandatarios, dummodò conſtet de voluntate donantis.

14 Frater non habet querelam inofficioſi, contra teſtamentum fratris niſi fortè turpis perſona fuerit inſtituta.

15 Mortis cauſâ, donare licet, fratre vel ſorore invitis.

16 Teſtamentu major fides accedit, quod vivo teſtatore, publicatum eſt.

17 In dubio ſemper tenenda opinio, per quam voluntas ultima defenditur.

18 Pro teſtamentis conſervandis multæ leges latæ ſunt.

19 Leges maximè certas, & jus finitum eſſe præſtat.

20 Quod dicitur, teſtamentum apud acta non poſſe condi, per mandatarium teſtatoris, quomodo intelligendum.

21 Teſtamentum per mandatarios, ad acta delatum, jure ſubſiſtit.

22 Omnibus præſtandum, ut libero arbitrio, cui facultas teſtandi competit, ſucceſſorem ſuum, oblatis precibus, poſſit declarare.

23 Ad teſtamentum ſuſtinendum duo teſtes ſufficiunt.

24 Olim etiam, teſtamenta per procuratorem ſive mandatarium ad acta deferre licuit.

25 Idem obtinuit in donationum inſinuatione.

26 Jura juribus conciliandа potius, quam deſtruenda.

27 Feudum per procuratorem licet dare, vel accipere.

28 Teſtamentum apud acta, etiam nullis adhibitis teſtibus, valet.

29 Teſtamentum apud acta, judicatur idem cum eo, quod fit coram Principe, quod ſubſiſtit propter fidem publicam, etiam ſine teſtibus

30 Donationes actis inſinuatæ, non requirunt teſtes.

31 Teſtimonium privatum eſt ſuperfluum, ubi adeſt publicum.

32 Inſinuatio eſt loco teſtium.

33 Inſinuatio judici poteſt fieri per mandatarium, dum modò conſtet de donantis voluntate.

34 Donatio mortis cauſâ, abſenti facta coram actis, etiam ſine teſtibus, jure legali, & fideicommiſſi valet.

35 Dominium rei donatæ, tanquam fideicommiſſum, ſtatim à morte donantis, tranſit in abſentem, velut fideicommiſſarium heredem.

36 Hodie, tam inter vivos, quâm mortis cauſâ donatio, ſolo cõſenſu, & nudo pacto perficitur.

37 Notarius abſentis loco donationem acceptare, & ratificare poteſt ſine mandato.

38 Legata fideicommiſſis particularibus exæquata ſunt jure novo

39 Legari & fideicommitti etiam ab inteſtato licet.

40 Etiam ſcriptura planè non interveniente.

41 Legatum vel fideicommiſſum debetur, etiam tum, ubi fortè legati vel fideicommiſſi ſcriptura eſt imperfecta

42 Eſt quædam voluntas ultima, generis nomen retinens, & ſimpliciter in ultimæ voluntatis appellatione relinquenda.

43 In ea, non tantum id, quod ſcriptum reperitur, ſed &, quod à moriturо oretenus pronunciatur, attendendum eſt

44 Teſtium numerus, non eſt de formà ſubſtantiali, ſed tantum accidentali teſtamenti.

45 Teſtium adhibitio, ſubſcriptio, & ſi quæ ſunt alia, ad ſolennitatem teſtamenti extrinſecam: non autem ad perfectionem voluntatis teſtantis, pertinent

46 Teſtamentum ſtatim dicitur perfectum, quando teſtator ſuam voluntatem coram teſtibus aliquibus explicavit.

47 Teſtamentum factum eſſe per teſtes probatur, quam primum teſtator ſuam voluntatem ultimam perfectè aperuit.

48 Teſtamentum coram duobus teſtibus, & presbytero factum, ſuſtinetur ex æquitate Canonicâ.

49 Parochus ſive Presbyter duobus teſtibus æquipollet.

50 Fratres, qui in ejuſdem patris poteſtate adhuc ſunt, teſtes adhiberi non poſſunt.

51 Legatarijs & fideicommiſſarijs teſtimonium non denegatur.

52 Quod etiam in teſtamento nuncupativo, per teſtes probando, ubi quæſtio eſt inter heredem nuncupatum, & venientes ab inteſtato, omninò obtinet.

53 Teſtes non præſumuntur rogati, niſi probetur.

54 Teſtium rogatio probatur, ſi teſtator, vel alius dixerit teſtibus, quod eſſent teſtes, licet non dixerit, rogo vos.

55 Nihil refert à quo teſtes fuerint rogati, ſed ſufficit, quod unus ab alio, & alter ab alio.

56 Etiamſi in continenti, poſt declaratam voluntatem teſtatoris vocati fuiſſent.

57 Teſtes præſumuntur rogati, ex ſolâ ſubſcriptione, quæ fit ſciente & patiente teſtatore.

58 Forma ſtatutaria, ut potior, ubique attendenda eſt.

59 Oblationi alterii teſtamenti, abſolutiſſimum punctum teſtator impoſuit.

60 Teſtamenti ſubſtantia eſt juris naturalis, immò divini, dt quo in ore duorum teſtium, omnis conſiſtit veritas.

61 Teſtamentum impugnans, ſub prætextu defectus numeri teſtium, vel alterius ſolennitatis, mortaliter peccat.

62 Teſtamentum coram duobus teſtibus factum, hodie generaliter valet, tam in foro civili, quam Eccleſiaſtico: tam in profanis, quam in pijs cauſis

63 Teſtamentum ex jure & æquitate Canonicâ ſuſtinetur, ubi per ſigna & conjecturas conſtat de voluntate teſtatoris.

64 Ex teſtamento imperfecto naſcitur obligatio naturalis: & relicta debentur, ſi non jure civili, ſaltem jure naturali.

65 Teſtamento imperfecto relictum etiam in judicio animæ, ſive conſcientiæ foro debetur.

66 Poſſidens rem ſibi in teſtamento non ſolenni relictam, tutus eſt exceptione; quia poſſidet rem ſibi naturaliter debitam.

67 Voluntatis defuncti, qui certus eſt, non indiget alio teſtimonio.

68 Etiam in foro Cæſaris, duo teſtes ad probandam voluntatem defuncti ſufficiunt.

69 Teſtamentum etiam nullum, inducit præſumtionem bonæ fidei.

70 Optima eſt ratio illa, quæ pro conſervandâ voluntate ultimâ aſſerendoque teſtamento, aſſumitur.

71 Propter ſummam humanitatem, ultimum velle, quod iterum non redit, debitam.

72 Teſtamenta tuenda propter bonum publicum.

73 Subtilitas, velut perniцioſa, deteſtanda eſt, per quam teſtamenta condita ab his, qui jus condendi habent, ſubverterentur.

74 Nemo præſumitur actum velle inanem condere: & inoliter quid agere, præſertim in te ſeriâ, ut teſtamẽti factio eſt.

75 Teſtamentum in dubio validum, perfectum, & jure confectum habetur, donec aliud in ſpecie doceatur.

76 Excepto teſtamento inter liberos, & ad pias cauſas, non aliter valet ultima voluntas, quam facta coram quinque teſtibus.

77 Vel ad acta judicis, quæ teſtimonia alia non requirunt.

78 Teſtamentum, per procuratorem actis inſinuari nequit, niſi in conſtitutione procuratoris, ſervata ſit ea ſolennitas, quæ in ultima voluntate requiritur.

79 Judex, vel magiſtratus, vicem teſtium, in teſtamentorum inſinuatione ſupplent, ideoque non minus, ac hi, teſtatorem, præſentē, ut videtur, ad excludendam fraudem neceſſe eſt.

80 Actus, ad cujus ſolennitatem præſentia alicujus requiritur, per procuratorem, aut alium ejus nomine expediri nequit.

81 Intellectus l. omnium, Cod. de teſtament.

82 Teſtes quinque uno & eodem tempore teſtatori præſentes, ad probationem teſtamenti requiruntur.

83 Teſtes illi quinque deponant, teſtatorem viva voce, ſimul eodemque contextu, certò nuncupaſſe heredem, & venientem ab inteſtato excluſiſſe.

84 Teſtamentum dicitur eſſe individuum.

85 Fruſtra aliquid probatur, quod probatum non relevat.

86 Ultimam voluntatem factam eſſe, non ſufficit, niſi probetur legitimè & ritè ordinata, nã ex non ſolenni, nihil debeatur.

87 Donationis inſinuatio, & donatio ipſa per procuratorem, aut alium fieri poſt: & præſentia donatoris non requiritur.

88 Teſtamenta per ipſum teſtatorem fieri, & ab illius arbitrio, non alterius pendere, neceſſe eſt.

89 Donatio mortis cauſâ per procuratorem fieri nequit.

90 Niſi donator in præſentiâ quinque teſtium, mandatum procuratori dederit, & is deinceps itidem coram quinque teſtibus, vel apud acta, donationem expediverit.

91 Teſtamentum an ſtatim dicatur perfectum, quando teſtator ſuam voluntatem, coram teſtibus aliquibus explicavit.

92 Lex juſta, in animæ judicio admittenda eſt.

93 Donatio mortis cauſâ, abſenti facta, etſi non valet ut donatio, ſi tamen adhibiti fuerint teſtes quinque valet ut fideicommiſſum.

94 Solennitas extrinſeca non præſumitur, ſed negata, probari debet, ſaltem per duos teſtes.

95 Radice vitiatâ intelliguntur etiam rami vitiati.

96 Principali exiſtente nullo, omne illud, quod ab eo dependet, & ſequitur, nullum fit

97 Quod per ſe nullum eſt, ſubſequente confirmatione, nunquam convaleſcit, aut vires recipit.

98 Confirmationis tempus non attenditur, ſed confirmati.

99 Confirmatione invalidâ, etiam teſtamentum ipſum invalidum erit, ac nullum.

100 Actus confirmatorius, licet præcedentem non extendat: illi tamen robur addit, ſi eum reperit invalidum.

101 Vitium ſolennitatis confirmatio non ſupplet ſed neceſſe eſt, ut teſtator de novo teſtamentum condat.

102 Ex teſtamento imperfecto, ne quidem Imperator heres inſtitutus ſuccedere poteſt.

103 Ex teſtamento minus ſolenni legata, & fideicommiſſa, efficaciter exigi & deberi non poſſunt.

104 Idem de Codicillis imperfectis obtinere dicitur.

105 Judex juſtè pronuociat teſtamentum nullum, quod caret debitis ſolennitatibus: & rectè adjudicat legitimis heredibus hereditatem.
106 Judex à lege divinâ habet autoritatem.
107 Lex poſitiva, præter jus divinum, ſolennitates teſtium teſtamentis addere potuit.
108 Reipublicæ inde benè conſultum eſt, ad tollendam materiam peccandi, quæ facilè emergeret, remotis ſolennitatibus.
109 Ex teſtamento imperfecto, ne quidem naturalis oritur obligatio.
110 Ex obligatione naturali non oritur exactio efficax, quamvis ſoluti repetitionem impediat.
111 Frater heredis inſtituti nequit eſſet teſtis in illo teſtamento.
112 Sententia Appellat. Cæſar. pro Actore lata.
113 Sententia contraria pro Reo.
114 Alia ſententia pro eodem, ad tranſmiſſa acta.
115 Sententia Jureconſultorum in Academiâ Lipſienſ.

FACTI PROPOSITIO.

1 ES † hat A. ein Landſaß / im Fürſtenthumb N. ſeinen letzten Willen bey gehendem Leibe mit eigener Hand / Summariſch auffgezeichnet. darinnen vnter andern legaten, vnnd Verordnungen zubefinden / daß er ſeinen Bruder B. mehr nicht / als 150. Thal. legiret. Wem er aber ſein Gut laſſe / iſt zwar in ſeiner Handſchrifft nicht vermeldet / ohne Zweiffel darumb / ſicut aliàs ultimæ voluntates ſunt ambulatoriæ uſque ad mortē, Daß er im dieſe Freyheit auch vorbehalten. Er hat ſich aber nicht allein einhellig / allwege zuvor vernehmen laſſen / daß nach ſeinem Tode C ſein Vetter / ſein Gut haben ſolle: ſondern auch den 9. Octobris Anno 1600. in beyſeyn ſechs Manns Perſonen; wie auch ſeines Weibes vnd Schweſtern / gleichfals dahin erkläret; vnnd auß ſeiner ſummariſchen Handſchrifft / durch ſeinen Pfarner / ſeinen letzten Willen zu Papir verfaſſen / vnd durch drey / im ſelben Fürſtenthumb belehnete Zeugen / als D. E. vnd F. ſiegeln auch / wie ſonſt dort gewöhnlich / damit die Eventualis traditio, alsbald mit Aufflaſſung vnd Belehnung dem donatario, oder legatario, würcklich erfolgen möchte / ſolchen letzten Willen / oder Vbergab dem Königl. Ampt fürbringen laſſen.

An den materialien nun / dieſes letzten Willens iſt gar kein Zweiffel / vnd ſeyn dieſelben beyder Theils in confeſſo, vnd vnvermeinlich: Dieweil erſtlich einem jeden frey ſtehet / beſonders in der queſtione (wo der / ſo Verordnung macht / weder Kinder noch Eltern hat) ſein Gut zugeben / wem er wil: alſo / daß wenn er nach gemeinem Rechten / an Ehren vntadelhaffte oder / Inhalts dieſer Fürſtenthumber Privilegieo belehnte ebenbürtige Adel-Perſonē / zu Erben eingeſetzet / oder jhnen ſonſt ſein Gut gibt / ſo können auch ſeine deß Vbergebers eigene Geſchwiſter ſolches nicht fechten / ob jhn der Vbergeber ſchon keinen Heller noch Pfennig vermacht hette: deßfals auch die vbliche
2 Landes Privilegia, vnd gemeinen Rechte gezogen: tum, † quod fratri præterito, de jure communi non competit
3 querela inofficioſi. *l. 3. 4. C. de querel. inofficioſ.* tum, † quod mortis cauſa donare licet etiam extraneo, etiam fratre, vel ſorore invitis, *ut eſt textus ſpecialis in l. penultim. C. de mort. cauſ. donat.* Vnnd wird gewißlich kein Fall in dieſen Fürſtenthumbern mit Beſtande anzuziehen ſeyn / daß ein Bruder dem andern hette ſollen die Hände binden / oder ſeinen letzten Willen; Wenn er jhm nicht ſo viel / als jhm gefällig / gelaſſen hette / vmbſtoſſen können. Ja wann ſolches in gegenwertigem Fall geſchehen ſolte / würde dadurch die in den privilegien freygelaſſene macht / mit dem ſeinen zuthun vnd zulaſſen / mercklich geſchmelert werdē:
4 cum † tamen privilegia ita ſint interpretanda, ut effectum habeant; & ne fiant eluſoria: *c. ſi civitas. de ſentent. excom in 6. c. inter dilectos. de fid. inſtrum. Parſ. conſ. 70. num. 4. volum. 1.* atque, ut addant aliquid juri communi: *cap. in his de Privileg. Parſ. conſil. 12. num. 182. volum. 2.*

Vers ander / ſo hat auch / der Bruder B. ſelbſt / der 150 dieſen letzten Willen ficht / für dieſem / einen letzten Willen gleichsfals gemacht / denſelben ad acta fürbracht / vnd aber darinnen / ſeinen Bruder A. von deſſen ultima voluntate jetzo der Streit iſt / nicht mehr / als 20. Thal. vermacht. Vnd ob er wol ſeithero fürgegeben / es were nicht im Ernſt geweſen: ſo iſt es doch alſo ohn Bedingung damals von jhm geſchehen / vnnd wann der caſus in converſum ſich begeben / vnd er zuvor geſtorben / (wie er dann ſo wenig / als ein ander Menſch Bürgen vor den Tod gehabt /) ſo hette A. ſein Bruder damit auch zufrieden ſeyn müſſen. Nun ordnen die Rechte / was einer jhm ſelbſt gegen einem andern Recht zu ſeyn belieben leſt / daß er daſſelbe einem andern / wider auch billich paſſiren vnnd recht ſein laſſen müſſe. Vnd ſonderlich / weil die Landſaſſen im Schweidniſchen / tam ſuper feudis, quam allodialibus dermaſſen ſtadlich / von weiland König Vladislao privilegiret ſeyn / daß ſie vor jederman frey / vnd vngehindert das ihre, wem ſie wollen / vergeben können: Allein / diß iſt dabey conſuetudine eingeführet / daß die donationes, oder legata immobilium, tranſverſalibus facta, allweg / vor der Lehenshand / oder dem Königl. Ampte müſſen vorbracht / allda die Aufflaſſung gethan / vnd von dem donatario, oder legatario ſelbſt / oder jemand ſeinet wegen / in die Lehen empfangen werden.

Nun entſtehet der Streit allein darüber / ob dieſer letzter Wille Vbergab / oder Vermächtnüß / in formalibus, ſive ſolennibus kräfftig: vnd ex quo capite er am beſten zu ſalviren ſey. Zwar / iſt man der Meinung anfangs geweſen / vnd zum Theil noch / daß es / als ein letzter Wille / ad acta gemacht / wol beſtehen könne. Denn ob ſchon der teſtator nicht ſelbſt vorm Königl. Ampt erſchienen: noch das Ampt ſo bald erreichet werden / vnd zu jhme ins Hauß abfertigen können: quorum † alterum aliàs requiri, ut 5
teſtamentum ad acta in formalibus ſubſiſtere dicatur: *tradit prolixè Pantſchman. lib. 2. quæſt. cap. 23. Dan. Moller. lib. 1. Semeſtr. ca. 5. & ad conſtitut. Saxon part. 3. cap. 3.* So hat es doch allhier im Schweidnitzſchen dieſe particular Beſchaffenheit; Daß wenn ein letzter Wille darinnen einem tranſverſali Grund vnd Boden gegeben wird / ſchon vor tauſent Zeugen volnzogen / vnd noch ſo viel ſolennia adhibiret, gleichwol derſelbe nicht ehe / vnd zuvor kräfftig were / es haben dann das Königl. Ampt denſelben beſtetiget: vnd ſein ſpecialiſſima exempla vorhanden: Daß ultimæ voluntates, etiam à ſeptem teſtibus ſigillatæ, & omnibus ſolennibus juris communis abundè inſtructæ, nichts weniger dem Keyſerl. Ampt / auch abweſend deß teſtatoris vorbracht / vnnd von demſelben bekräfftiget worden: wie dann in ſpecie, deß alten Hanſen von Budaw / zu Eiſersdorff Teſtaments exempel in originali alſo zu produciren.

Vnd vber diß alles kompt in gegenwertiger facti ſpecie ſpecialiſſima, auch noch dieſes darzu / daß der Hauptman / als Officialis regius, dieſen letzten Willen / oder Vbergab / davon der Streit iſt / angenommen / vnd für ordentlich / oder genugſam erkañt / auch darauff alsbald / in eventum, deß Todfalles / die Lehn gethan hatt: wie diß nicht allein der letzte Will / oder Vbergab, ſondern auch die Ampts recognition, vnd darauff gefertigte Lehnbrieff / beſagen thut: Welche Stück / als das principal Weſen ja billich zuerwegen. In welchem allen denn auch dieſes kompt / daß wenn ſchon den Fall zuſetzen / einiger Mangel / an den extrinſecis ſolennibus geweſen / daß ſolcher doch eben hierdurch auffgehoben / vnd erloſchen / in dem der vollmächtige Hauptman / ſolchen letzten Willen / als ordentlich / vnd kräfftig angenommen; da doch billich von jhme / wann je ein Mangel geweſen were / hette erinnert werden ſollen; welches aber im wenigſten nicht geſchehen: unde † 6
ſolennitas, ſaltem conſuetudinaria, reliquis concurrentibus, ſufficiens fuiſſe præſumitur. Cum Curia intelligat jura; de quo *Boer. deciſ. 21. num. 17. &c,* † error judicis, 7
ſive imperitia teſtatoris, facit jus: *ut eſt textus expreſſus in l.*

ſupelle-

ſupellectilis. 3. in fi. ff. de ſupell. legat. l. addictos, 29. C. de appellat.
l. 1. C. de err. calcul. l. ſervo. §. cum prætor. ff. ad Trebell. quod
8 † multo magis eſt in errore populi: *per text. in l. Barbarius*
Philippus. 3. ff. de offic. Prætor. Govean. 1. lect. 6. Gabriel. 1. de
probat. 8.

Nun hatt aber biſʒher nicht allein das Kayſerlich
Ambt / ſondern auch die Landeſaſſen ſelbſt dafür gehal-
ten / daſʒ zubeſtettigung eines letzten willens oder vbergab /
nicht eben von nöten ſey / daſʒ das Ambt / vnd der Teſtator,
oder Donator in uno loco beyſammen ſein dörffen: Son-
dern / es ſey gnug; wann ein letzter wille / oder vbergabe für
beglaubeten zeugen geſchehe / auch nachmals dem Kay-
ſerlich Ambt fürbracht / vnd von demſelbigen beſtettiget
werde. Solches beweiſet nicht allein in ſimili caſu, deſʒ al-
ten Hans von Bidaw. zu Eiſenßdorff: Sondern auch
dieſes Teſtament / vnd vbergab; vnd die darüber erfolgete
recognition darinnen außdrücklich geſetzet wird / daſʒ
ſolcher letzter will / für ordentlich beſtimmet worden. Et hu-
jus rei optimæ rationes afferri poſſunt ex jure. 1. quod
9 † feudum dare, & accipere licet per procuratorem: *c. v-*
nic. verſ. ſed utrum ipſe vel alius per quos fiat inveſtitura. Ergo,
& talem feudi donationem licet Officiali domini offer-
re per procuratorem: non obſtante, quod feudum ſit
contractus, à contractibus autem, ad ultimas volunta-
tes, regulariter non poſſit argumentum duci affirmati-
ve: quia, huic regulæ locus non eſt, quando eadem ſo-
lennia in contractu, & ultimâ voluntate requiruntur:
Wie in gegenwertigem Falle / darauß vnzweifflich zu-
ſchlieſſen / daſʒ in allen vbergaben / quoad transverſales,
die aufflaſſung vnd belehnung im Ambt erfodert wirdt:
vnd ad illam omittendam, nulla ſolennitas, quocunque
jure requiſita, ſatis valida vel efficax ſein kan. 2. quod
hoc ſequeretur abſurdum, ſi & ſolennibus juris civilis,
& ſimul, traditione coram Officiali Domini feudi, in a-
lienatione feudi opus eſſet, quod Provincialium Duca-
tus Suidnicenſis durior conditio ſit, quam aliorum:
quippe, quos & formam juris communis, & ſimul etiam
ſtatutariam, ſive conſuetudinariam ſervare oporteret:
quo ipſo per privilegium Regis VLADISLAI, de libe-
râ facultate, tam inter vivos, quam mortis causâ alienã-
di parum juvarentur: ſed multo magis gravarentur: cõ-
10 tra regulam, qua dicitur, beneficijs † Principum non
gravari, ſed juvari oportere eos, quibus illa ſunt conceſ-
ſa: *arg. l. beneficium. 3. ibique Dd. præſertim Carol. Tapia ad l. ul-*
tim. ff. de conſtit. Princip.

Auß welchem allem denn hoffentlich nachmals die-
ſer letzter wille ſolle pro teſtamento, vel quacunque alia
voluntate ultimâ, apud acta conditâ, kräfftig erkennet
werden: Vngeachtet / daſʒ gegentheil vntern dato deſʒ 6.
Maij, Anno 1603. Information Vrthel erlanget; Daſʒ /
das in der Frage gemelte Teſtament zu Recht vnkräfftig
ſeyn ſolte. Denn ohne zweiffel weiter nicht alſʒ in termi-
nis juris communis, teſtamenti ſolennis vel nuncupati-
vi gefraget: die weitere particulares, & ſpecialiſſimæ cir-
cumſtantiæ aber vbergangen worden: Welches daraus
auch leichtlich abzunehmen / daſʒ gegentheil / alſʒ jhm / auff
ſein klag ſucceſſionis ab inteſtato, excipiendo objiciret
werden / adeſſe hic ultimam voluntatem, oder eine kräff-
tige Vbergabe, vor der Königl. Lehnßhand geſchehen. I-
taque petitionem ſucceſſionis ab inteſtato, per ſpecia-
lem voluntatem, & donationem defuncti excluſam eſſe,
nichts mehr replicando geantwortet hatt; alſʒ / illam vo-
luntatem, neque eſſe teſtamentum ſolenne, neq; nun-
cupativum: Ergo plane nullius valoris eſſe. Dãneben
hat gegentheil / wieder die Zeugen / vnd die formalia, oder
zierligkeit der Ordnung nach der lenge diſputiret. Aber /
deſſen allen vnerachtet / iſt man doch dieſer beſtendigen
meinung: Wann ſchon / an den ſolennibus qualibuscũ-
que teſtamenti, etwas abgehen ſolte / daſʒ gleichwol / dieſer
A. letzter wille / alſʒ ein Codicill, legat, fideicommiſs, oder
donatio mortis causâ, ſo ein Krancker / vor ſeinem Tode
auffrichtet / vnd der Obrigkeit zubeſtettigen vorbringen
leſt / vberflüſſig beſtehen ſolle: Weil fünff adelicher be-
glaubter Manßzeugen / vnd denn der Pfar / zu N. alſʒ
des verſtorbenen Seelſorger: der auch aus deſʒ donatoris
Concept vnd Munde / ſeinen letzten willen / oder vbergab /
vollendts / in formam extenſam bracht / dabey geweſen /
ſolches geſehen vnd gehöret haben. Welche auch alle mit
einander einhelliglich / eydlich / vnd ohne Eyd / nochmals
geſtehen / vnd bekennen: Daſʒ ſie diſʒ alſo von jhm A. ſelbſt
achöret / vnd vernohmen haben: daſʒ er ſein Gut N. nicht
ſeinem Bruder B. jetzigen Klägern: Sondern ſeinem da-
mals abweſenden Vettern C. (vt verba ſonant, quæ
ſunt communia teſtamenti, fideicommiſſi, legati, do-
nationis) verordnet / vnd vermacht habe. Vnd iſt dem-
nach gleich gnug / vt hæc voluntas, jure Codicilli, fidei-
commiſſi, legati, vel donationis mortis causâ valeat;
daſʒ ſolche vbergab / in beyſeyn fünff vnd mehr Zeugen / al-
ſo geſchehen. Dem dann nichts abbricht, noch nimpt: Ob es
in ſchrifften / oder nicht geſchehen: Sintemal die rechte
klärlich ordnen: Si † quinque teſtibus præſentibus, vel in 11
ſcriptis, vel ſine literarum ſuppoſitione, aliquis volue-
rit mortis causâ donationem facere: &, ſine monumẽ-
torum acceſſione, res geſta maneat firmitate vallata; &
nullam in ea calumniam accipiat: neque propter hoc,
quod geſta non acceſſerunt, inefficax eſſe, atque inuti-
lis videatur: & omnes effectus ſortiatur, quos ultimæ
habent voluntates, neque ex quacunque parte, diſſi-
milis eis intelligatur: ut totidem verbis decidit *Juſtinia-*
nus in l. fin. C. de donat. mort. cauſ. & de quacunque ultimâ
voluntate (excepto teſtamento apud acta inter liberos
& pias cauſas) catholica regula traditur: valere † ulti- 12
mam voluntatem factam, ſaltem coram quinque teſti-
bus, etiam fortuito collectis: *l. ultim. in fin. ubi gl. & Dd. C.*
de codicil. Bart. & alij in l. mutu. ff. de legat. 3. Inſinuationem
† verò donationis Judici poſſe fieri per mandatarios, 13
nullibi prohibitum legitur, dummodo conſtet de vo-
luntate donantis: *l. etiam. 4. l. abſenti. 10. ff. de donation.* Auß
welchem allem augenſcheinlich erhärtet wird / daſʒ dieſer
letzter will / alſʒ ein vermechtnüſʒ / fideicommiſs, oder ander
vbergab auff den Todesfall gar wol ſalviret, vnd propter
enixã defuncti voluntatem, ſatis ſuperque probatam, à
prætenſis objectionibus, contra teſtes, & formalia, vin-
diciret werden könne.

Damit aber in den Sachen / vmb ſo viel gewahr-
ſamer / vnd ſicherer gegangen werden möge; Alſʒ iſt iro al-
lein diſʒ die Frage / ob je dieſem letzten willen / an ſeinen
zierligkeiten was abgehen / oder mangeln / vnd derſelbe für
ein Teſtament / apud acta gemacht / nicht beſtehen ſolle: Ob
er dann nicht da fern der fünffte Zeuge N. ſeine gethane
außſage / mit dem Ende wiederholen würde / als ein Codi-
cill, vermechtnüſʒ / vertrawter letzter will / oder vbergab /
auff den Todesfall zu recht kräfftig vnd gnungſam ſey?
Hierüber wird gebeten / ſich des Rechtens zubelernen.
Signatum den 27 Martij Anno 1604.

Deductio juris ad caſum præcedentis quæſtionis.

Frater † non habet querelam inofficioſi, vel a- 14
ctionem ad legitimam, aut ullam aliam, contra teſta-
mentum fratris, niſi turpis perſona à fratre inſtituta fue-
rit: *l. 1. ff. de inoffic. teſtam. pr. & §. ſoror. 5. inſtit. eod. l. fratres. 27. l.*
omnimodo. 33. C. eod. Jul. Clar. §. teſtamentum. quæſt. 50. in pr.
Graſſ. in recept. ſentent. §. teſtamentum. quæſt. 46. Coſtal. ad l. 1.
ff. de inoffic. teſtam. Connan. 9. commentar. jur. c. 9. prolixe Andr.
Fachin. lib. 4. controverſ. 93. Schneidvv. in §. non autem liberis. n.
17. Inſtit. de inoffic. teſtam. Item † mortis cauſa donare li- 15
cet, fratre vel ſorore invitis; ut eſt ſpecialis *textus in l. pe-*
nult. C. de mort. cauſ. donat. confer Hieron. Pantſchm. vol. 2. quæſt.
21. num. 9. & ſeq. manet igitur firmum, fratris prædefun-
cti teſtamentum: eique ſicut alij † cuilibet teſtamento, 16
tanto major fides accedit, quod vivo teſtatore, publica-
tum eſt: *l. publicati. l. teſtamenta. l. conſulta. C. de teſtament.*
Quod † ſi etiam aliquid dubij remaneret tamen in du- 17

bio ſemper tenenda eſt opinio, per quam ultima volun-
tas defenditur: *argum. l. 10. ff. de inoffic. teſtam. Graſ. §. fi-*
deicommiſſum. quæſt. 7. num. 2. late Mantica de conjectur. ult.
volun. tit. 15. num. 1. & ſeqq. vbi vide Roland. à Val. conſ. 81. nu.
18 *42. vol. 1. Cephal. conſ. 138. num. 11.* Et in ſpecie, † lex Iuſti-
niani de teſtamento apud acta condito, ita interpretan-
da eſt, ut juvet teſtamenta; ſicut aliàs Iuſtinianus profi-
tetur, ſe plures tuliſſe leges, teſtamenta adjuvantes: *l. ul-*
19 *tim. C. de poſth. hered. inſtit.* & † præſtat leges quam maximè
certas, & jus noſtrum finitum eſſe: *l. 2. de jur. & fact. ignor.*
Petr. Heig. ad tit. Inſtit. de ſucceſſ. legit. ordi. 3. num. 54. Itaque
20 illa ſententia, quã aſtruunt quidam, teſtamentũ † apud
acta, non poſſe condi per mãdatarium teſtatoris, ſed ne-
ceſſarium eſſe, ut, vel teſtator ipſe magiſtratui, vel magi-
ſtratus, aut alius ab ipſo delegatus, teſtatori præſens ſit,
eſt in ſuis terminis accipienda, ubi nimirum præciſè ſo-
lennia juris communis in teſtamento requiruntur: vide-
licet, in teſtamento ſolenni, quod clauſum magiſtratui
offertur, in cujus inſinuatione: teſtatorem ipſum præ-
ſentem eſſe oportet; quæ præſentia teſtatoris, & judicis,
omnes alias ſolennitates ſupplet, quæ alioquin de jure
communi in teſtamento requiruntur: aliud autem eſt,
in teſtamento nuncupativo, quod apertum à teſtatore,
& duobus, vel tribus teſtibus ſubſcriptum & ſigillatum
per mandatarios teſtatoris magiſtratui offertur: *vide ea,*
quæ notat Daniel Moller. in comment. ad Conſtit. Saxon. part. 3.
cap. 3. Immò, multæ rationes militant pro contraria ſen-
21 tentia; quod nimirum, non minus † valeat teſtamentũ,
ſi per mandatarios teſtatoris, illud ad acta deferatur;
quas rationes vide apud *Hieron. Panſchman. part. 2. quæſt.*
jur. cap. 23. Cujus rei rationem reddunt Impp. Honorius
22 & Theodoſius: quod † nimirum, omnibus præſtan-
dum ſit, ut libero arbitrio cui teſtandi facultas ſuppetit,
ſucceſſorem ſuum, oblatis precibus, poſſit declarare: &
ſtabile ſciat eſſe, quod fecerit: nec inſtitutus heres
pertimeſcat, cum oblatas preces ſecundum VOLVN-
TATEM defuncti, idoneis teſtibus poſſit approbare,
ſi ei alia nocere non poſſunt; ut totidem verbis dicitur in
23 *l. omnium. 19. in fin. C. de teſtament.* & † duos hoc caſu teſtes
ſufficere: *arg. l. ubi 12. ff. de teſtib. ex communi opinione tra-*
24 *dit Clar. d. § teſtamentum. quæſt. 36. verſ. eſt etiam.* Immò, † in
ſpecie, quod etiam olim licuerit per procuratorem, ſive
mandatarium teſtamentum ad acta deferre, clarè appa-
ret ex formulâ antiquâ, quam *ad l. conſulta. 23. C. de teſta-*
25 *ment.* annotavit *Gothofred. lit. B.* Et, † quod idem in inſi-
nuatione donationum obtinuerit; *tradit Godofred. ibid.*
Iam autem nullibi hoc reperitur mutatum: Quod igi-
tur non mutatur, cur ſtare prohibeatur: *per vulgata.* ma-
26 ximè, cum correctiones jurium ſint evitandæ: &, † jura
juribus, quantum fieri poteſt concilianda potius, & ad
concordiam reducenda, quã deſtruenda: *l. unic. C. de inoſ-*
fic. dotibus. l. præcipimus. C. de appellat. c. cum expediat. 26. de e-
27 *lect. in 6.* &, † cum feudum per Procuratorem liceat da-
re, vel accipere, *c. un. ibi. ſed utrum ipſe vel alius. per quos fiat*
Inveſtit. tit. 3. verò perſonam. Feud. 2. Rain. in c. 1. §. præterea.
num. 21. de prohib. feud. alienat. Borch. c. 7. num. 25. VVeſſenb.
c. 8. num. 12. Conrad. Ritterſh. partit. feud. 1. c. 5. num. 23. Ioan.
Niel. diſput. feud. 2. theſ. 2. lit. b. & ſimilia jura, ad uſum fori
28 *quotidianum referendo.* Vnde † ſequitur, hoc teſtamentũ
valere, de jure communi etiamſi nulli teſtes intervoniſ-
ſent: *per l. omnium. l. ſancimus. 27. verb. vel inter acta manife-*
ſtaverit. C. de teſtam. Vaſqu. de ſucceſſ. creat. lib. 3. §. 24. limit.
18. num. 7. & ſeqq. Cujus rei ratio eſt, quia judicis, ſive ma-
giſtratus autoritas ſupplet teſtium numerum, & tollit
omnem falſi ſuſpicionem, *ut pulcrè docent VVeſſenbec. conſ.*
38. n. 37. Andr. Fachin. lib. 6. controv. cap. 86. Mynſing. reſponſ.
79. n. 8. Schurff. conſ. 71. n. 1. cent. 2. Franc. Viv. in theſaur. com-
mun. opin. lit. t. verb. teſtes non requiruntur. Rick. de unon. prol. cap.
29 *6. n. 36.* Accedit, † quod teſtamentũ corã judice, ſive a-
pud acta factũ, ad paria judicetur cũ eo, q̃ fit corã prin-
cipe, q̃ propter fidem publicam, ſine teſtibus, & alijs ſo-
lennitatibus ſubſiſtit: *ut per d. l. omnium probat Vultius lit. t. verſ. à*
pari procedit. Boër. deciſ. 22. n. 3. Corn. conſ. 200. col. 2. vol. 1. Ruin.
conſ. 135. n. 16. vol. 1. Menoch. conſ. 423. n. 13. vol. 4. Vnde † et- 30
iam in donationibus, quæ actis inſinuantur, non neceſ-
ſe eſt teſtes adhiberi: *l. in donationibus. C. de donat. VVeſſenb.*
in parat. ff. de donat. nu. 6. Bocer de donat. cap. 3. num. 24. Nam
† ſuperfluum eſt privatum teſtimonium, ubi adeſt pu- 31
blicum: *l. 31. C. de donat.* Et † inſinuatio eſt loco teſtium: 32
Graſſ. recept. ſentent. §. donatio. quæſt. 12. &, † ejuſmodi inſi- 33
nuationem judici poſſe fieri per mandatarium, nullibi
prohibitum legitur, dummodò conſtet de donantis vo-
luntate *l. etiam. 4. l. abſenti. 10. ff. de donat.* immò † etiamſi 34
nec nuncius, nec Epiſtola adhibeatur: tamen, donatio
mortis cauſa, etiam abſenti facta valet coram actis, etiã
ſine teſtibus, idque jure legati & fideicommiſſi: *Bartol.*
in l. 1. ff. de donat. mort. cauſ. Dec. conſ. 168. num. 2. in fin. Pariſ.
conſ. 88. num. 98. lib. 3. ubi communem dicit Hartm. Piſtor. lib.
1. quæſt. jur. cap. 13. num. 8. Petr. Heig. quæſt. 33. num. 87. Graſſ.
lib. 1 ſentent. § donatio cauſa mortis quæſt. 9. Rol. à Val. conſ.
82. num. 24. cum ſeqq. vol. 1. Gomez. variar. reſolut. tom. 2. cap.
4. num. 18. Andr. Rauchb. lib. 2. quæſt. 16. vbi plures allegat. In
† tantum, ut dominium rei donatæ, tanquam fideicom- 35
miſſum, ſtatim à morte donantis tranſeat in abſentem,
velut fideicommiſſarium heredem; *l. cum pater. 77. § ſur-*
do. de legat. 2. §. fin. Inſtit. de hered. Inſtit. Andr. Rauchb. 1. quæſt.
32. n. 105. Mich. Graſſ. recept. ſentent. § donatio. quæſt. 15. Ho-
die † enim, tam inter vivos, quam mortis cauſa donatio 36
ſolo conſenſu, & nudo pacto perficitur: *l. ſi quis argentum.*
35. § fin. C. de donat. gl. in l. cum pater. §. Mævio. verb: donabat.
ff. de legat. 2. Graſſ lib 1. § donatio. quæſt. 8. n. 1. Gomez. 2 var. re-
ſol. cap. 4. n. 2. & 16. Petr. Heig. quæſt. 33. nu. 76. Vnde † etiã 37
notarius abſentis loco, donationem acceptare, & ratifi-
care poteſt, ſine mandato: *Moz. de ſubſtant. donat. num. 28.*
Theſſaur. deciſ. 70. Ioſeph Ludovic. concluſ. 52. Godd. de contra-
hend. ſtipulat. cap. 10. concluſ. 1. num. 23. & ſeq. Quod am-
plius ex eo confirmatur, quod † legata fideicommiſſis 38
particularibus, exæquata ſunt: jure novo: *§. ſed non uſq.*
Inſtit. de legat. ibi. ubi Dd. ff. de legat. 1. l. 1. l. 2. §. & omnia. l. 3. C.
commun. de legat. Andr. Kobl. exerc. jur. 8. num. 12. Iul. Clar. §.
donatio. quæſt. 5. Rauchb. 1. quæſt. jur. 29. nu. 20. Frider. Pruckm.
conſ. 13. n. 163. Legari † autem, ſicut & fideicommitti, et- 39
iam ab inteſtato poſſe, eſt indubitatum: *Pariſ. conſ. 32. in*
fin. vol. 2. text. in § præterea. Inſtit. de fideicommiſſ. heredit. etiam
† ſcripturâ planè non interveniente: *l. & ſine ſcriptura. 5.* 40
C. ad SCt. Trebell. l. 1. l. 2. C. commun. de legat. Vaſq. de ſucceſſ.
creat. lib. 2. § 17. n. 124. Ioan. Borch. vol. 1 conſ. 15. fol. 265. col. 1.
in fin. Vnde † etiam tum, cum forte ſcriptura legati, vel 41
fideicommiſſi imperfecta eſt, legatum, vel fideicommiſ-
ſum nihilominus debetur. *l. unum. 67. §. ſi om. ſſ. ff. de le-*
gat. 2. l. verbum. 10. C. de fideicommiſſ. Immò, ſi hæc omnia
non eſſent; tamen ſuſtineretur præſens teſtamentum,
velut ultima voluntas in genere ita nuncupata. Eſſe au-
tem, talem aliquam † ultimam voluntatem, generis no- 42
men retinentem, quæ nec ſit propriè teſtamentum, ita
in ſpecie dictum, nec codicillus, nec mortis cauſâ do-
natio, nec alio ſpeciali nomine nominetur, ſed ſimplici-
ter, in ultimæ voluntatis appellatione relinquatur;
docet Zaſ. lib. 1. ſingul. reſponſ. cap. 7. num. 2. poſt gl. in l. licet. C. de
pact. per illum textum. Modeſtin. Piſtor. conſ. 1. num. 20. vol. 1. &,
† in ea non tantum id, quod ſcriptum reperitur: ſed &, 43
quod à morituro oretenus pronunciatur, attendendũ
eſſe: docet idem *Zaſ. conſ. 2. n. 8. & n. 36. ubi in caſu longe mi-*
nus forti, pro ultimâ voluntate generica decidit. Ad ſuperiora
accedit, quod † numerus teſtium non ſit de formâ ſub- 44
ſtantiali, ſed tantum accidentali teſtamenti: ut docet:
Mantic. lib. 2 de conject. ultim. volunt. tit. 11. n. 2. Quodq; † ad- 45
hibitio, ſubſcriptio teſtium, & ſi qua ſunt alia ad teſtes
pertinentes, ad ſolennitatem teſtamenti, & quidem ex
trinſecam: nõ autem ad perfectionem voluntatis teſtã-
tis pertineant: *Roland. Paſſ. eg. in tr. de teſtament. rubr. 34. n.*
verſ. item ut in teſtamento. Ripa in l. poteſt. n. 27. ff. de legat. 1. Capi-
fur. in tr

ſer. intr. de num teſt. part. 1. cap. 4. n. 34. Didac. Spin. in ſpec. te-
46 *ſtament. gloſſ. 31. n* 48. Vnde † teſtamentum ſtatim dicitur
perfectum quando teſtator ſuam voluntatem, coram
teſtibus aliquibus explicavit, & eam pro perfecta ha-
buit, ſi in eo non reperiantur verba, quæ demonſtrant
actum aliquem ſucceſſivum, vel alias, quod id non ſit
perfectum, perpulcrè tradita à Vincent. *Honded. conſul-*
47 *tat. 77. n. 10. 11. & ſeqq. Et,* † teſtamentum factum eſſe per
teſtes probari poteſt, quamprimum teſtator ſuam vo-
luntatem ultimam perfectè aperuit: etſi hoc feciſſet eo
animo, ut de eâ voluntate fieret ſcriptura ad probatio-
nem; & tamen vel poſtius non, vel non ſatis ſolenniter
facta ſuit: ut notabiliter tradit *Vincent. Honded. d. conſ. 77.*
48 *n. 17. & 20.* unde ex æquitate † Canonicâ ſuſtinetur te-
ſtamentum coram duobus teſtibus, & præsbytero fa-
ctum: *c. cum eſſes. extr. de teſtam. Hond. d. conſult. 77. nu 14 15.*
49 *Andr. Fachin 6. controverſ. 47.* Facit, † quod Parochus ſi-
ve Presbyter duobus æquipolleat: *ut tradunt Dd. in d. c. cũ
eſſes Hond. d. conſ. 77. n. 58.* Vnde, cum in ore duorum, vel
trium omnis ſit veritas, tres autem teſtes, inter quos eſt
præsbyter, in præſenti caſu, noſtrum teſtatorem ita vo-
luiſſe, juratò dicant, ut ad acta eſt relatum, idque con-
firmatum, neceſſario inde ſequitur, ultimam hanc vo-
luntatem ſufficienter eſſe probatam. Nec obſtat, quod
unus teſtium illorum fuerit legatarius, & heredis ſcri-
pti frater, qui non poſſit eſſe teſtis in teſtamento, in quo
frater ejus inſtituitur. Nam hoc in jure nullibi ita deci-
50 ſum extat: ſed hoc tantum, quod † fratres, qui in ejuſdē
patris poteſtate adhuc ſunt, teſtes adhiberi non poſ-
ſunt: *§. ſed neque Inſtit. de teſtam. ordin. atque in hoc ſenſu, & non
aliter loquitur, & accipiendus eſt Schneidvv. in §. teſtes n. 10. In-
ſtit. eod. tit. Reuber. in tr. de teſtib. p. 2 num. 49. Frider. Pruckm.*
51 *conſ. 13. num. 127.* Legatarijs † itidem, & fideicommiſſa-
rijs, quia non juris univerſi ſucceſſores ſunt, & alijs per-
ſonis eis conjunctis, teſtimonium non denegatur: *ut ſunt
textus expreſſi in §. legatarijs Inſtit. eod. l. qui teſtamento. 20. pr.
ff. eod. l. 22. C. eod. quod ob hominum calumnias toties à Iuſtin. in-
culcatum eſſe nominatim docet Vigl. ad dict. § legatarijs. Villalob.
52 com. opin. lit. T. n. 31.* Quod, † etiam in teſtamento nuncu-
pativo, per teſtes probando, quādo quæſtio vertitur in-
ter heredem nuncupatum, & venientes ab inteſtato, ve-
rum eſſe, tradit, *Graſſ. in recept. ſent. quæſt. 57. n. 15. Honded. d.*
53 *conſult. 77. n. 35. & ſeq.* Non etiam † obſtat, teſtes non fuiſ-
ſe ſigillatim ab ipſo teſtatore rogatos; cum illud hic fa-
ctum eſſe non appareat, & teſtes non præſumi rogatos,
niſi probetur: *Graſſ. quæſt. 58. nu. 6. & ſeq. Ruin conſ. 9. nu. 9.
& 16. vol. 3. Socin. Iun. conſ 179. n. 56 & ſeqq. vol. 2. ad quæ con-
ferunt tradita à Bartol. in l. Divus. ff. de mil. teſtam. Angel. Aret.
in §. fin. Inſtit. de teſtam. ubi dicit ex hoc, quendam Advocatum
Peruſiæ, cauſam perdidiſſe: refert & ſequitur Tob. Non. conſ. 21. n.*
54 13. reſpondetur † enim, quod teſtium rogatio probetur,
ſi teſtator, vel alius dixerit teſtibus, quod eſſent teſtes li-
cet non dixerit: rogo vos: & probetur, per duos teſtes,
qui interfuerunt teſtamento: *Honded. d. conſult. 77. nu. 48.*
55 *49. Franc. Mant. de conject. ult. volunt. lib. 2. tit. 11. n. 1.* nec † re-
fert, à quo fuerint rogati, ſed ſatis eſt, quod unus ab alio,
& alter ab alio: *Hond. d. conſult. 77. n 50. & 51. Mant. dict. lib.*
56 *2. tit. 11. n. 4.* etiamſi, † incontinenti poſt declaratam vo-
luntatem teſtatoris vocati fuiſſent: *Hond. d. conſ. 77. n. 52.
53. ubi dicit ita in Rota Romana judicatum. Mantic. d. lib. 2. tit.*
57 *11. n. 5.* Immò, † quod amplius eſt, ex ſola ſubſcriptione,
teſtes præſumuntur rogari, ſi ſubſcriptio facta ſit, ſciente
& patiente teſtatore: *Mantic. dict. lib. 2. tit. 11. n. 9. Boër. deciſ.
231. n. 4.*

Vnde iterum conſtat, nullius teſtamenti eſſe, quæ cō-
tra ultimam voluntatem A opponuntur: quibus ultimò
accedit, quod teſtes in hac totâ actione, non ad ſolenni-
tatem teſtamenti, ſed tantum ad probationem volunta-
tis & mandari eandem ad acta deferendi, ſint requiſiti:
quippe; licet mille teſtes affuiſſent: tamen ſine inſinua-
tione nulla fuiſſet voluntas de prædio: N. in agnatum
transferendo. Vnde † forma ſtatutaria, ut potior atten- 58
denda, per ea, quæ notat, *Schrader. tr. feud. part. 10. ſect. 17.
n 31. Curt. Iun. conſ. 46. n. 7. vol. 1. Roland. à Vall. conſ. 82. nu. 1.
vol. 1.* Quod hic tanto magis verum, quia forma juris
communis in teſtamento nuncupativo, apud acta depo-
nendo ei non repugnet: neque minus obſervata reperi-
tur: & ſic, vel † hac ſaltem oblatione abſolutiſſimum 59
punctum teſtator impoſuit: *l. omnium. l. ult. C. de teſtam.
Sandr. lib. 2. artic. 30. Mynſ. obſervat. 29. cent. 6. Ferdin. Vaſqui.
lib. 2 de ſucceſſ. creat. §. 17. num. 3. & 105.* Pro Coronide ſit,
quod ne quidem, ſi aliquis defectus teſtamenti in ſolen-
nitatibus, ſive formâ teſtamenti cæterum probaretur,
heres inſtitutus poſſeſſionem legitimâ immiſſione con-
ſecutus condemnari, ſed potius abſolvi debeat. Etſi e-
nim, quod ad ſolēnia attinet teſtamentum juris ſit civi-
lis: tamen, quod † ad ſubſtantiam ejus attinet, eſt juris 60
naturalis, immò divini, de quo in ore duorum teſtium
omnis conſiſtit veritas, ut multis deducunt: *Curt. Sen. cōſ.
65. n. 3. Grav. conſ. 135. n 6. vol. 1. Decian. conſ. 3. n. 102. vol. 1. Me-
noch. conſ. 20. n. 2. vol. 1. Cacheran. deciſ. Pedemont. 100. n. 38. &
ſeqq.* Ea † quo volunt quidam, mortaliter eum peccare, 61
qui ſub prætextu defectus numeri teſtium, vel alterius
ſolennitatis, teſtamentum impugnare conatur: *Panor-
mit. Barbat. Anan. in d. c. cum eſſes.* ubi notabiliter referunt,
quod etiam legibus civilibus non obſtantibus, teſtamē-
tum † hodie valeat generaliter, coram duobus teſtibus 62
factum, tam in foro civili, quam Eccleſiaſtico: tam in
profanis, quam in pijs cauſis: *Idem tenet Vaſq. de ſucceſſ. creat.
§. 1. n. 23. & §. 2. n. 9. & de ſucceſſ. progr. § 30. n. 30. & ſeq. ubi de
communi atteſtatur.* Immò † ex jure, & æquitate Canoni- 63
câ ſuſtinetur teſtamentum, ubi per ſigna, & conjecturas
conſtat de voluntate teſtatoris: *Secundum Ant. de Butr. &
Panormit. in c. relatum. de teſtam. Conſtant. Rugier. in l. 2. n. 4. ff.
de teſtam. Alberic. in l. jubemus in fi. C. de teſtamentis.*

Accedit, quod, † ex teſtamento etiā imperfecto na- 64
ſcitur obligatio naturalis: & relicta in teſtamento mi-
nus ſolenni & imperfecto, ex defectu ſolennitatis, ſed
tamen perfecto in voluntate, debita ſunt, ſi non jure Ci-
vili: at ſaltem jure naturali: *gl. in l. 1. ff. de condict. indebit. Bald.
in l. fin. C. ad leg. Falcid. Lanar. conſ. 28. n. 13. Capit. deciſ. Neapol.
89. n 1. quam communem eſſe Dd. opinionē dicit Iaſ. in l. cum quis.
n. 9. & ſeq. C. de Iur. & fact. ignor. & in l. planè. §. ſi conjunctim.
n. 15. ff. de legat. 1. Iul. Clar. in §. teſtamentum. quæſt. 90. n. 2. Graſſ.
in §. ſucceſſio in pr. n. 13. Borch. vol. 1. conſ. 15. fol. 259. col. 1. Hieron.
Pantſchm. vol. 2 quæſt. 6. n. 11. ubi plures allegat.* itaque † tali- 65
ter relictum, etiam in judicio animæ, ſive conſcientiæ
foro debentur: ut refert in terminis *VVeſſenb. conſ. 38. n. 73.
Covar. c. cum eſſes. nu. 6. ext. de teſtam. Bart. in l. nemo poteſt. n. 18.
ff. de legat. 1. & ibid. Alex n. 23. Ripa. n. 99. aliosque citans commu-
nem eſſe dicit, Iul. Clar. dict. quæſt. 90. n. 4. Alciat. & communi-
ter Dd. in c. novit. extr. de judic. & noviſſimè Laurent. Tenrun. cau-
tel. 6. nu. 35. & cautel. 74. Fachin. 4. controverſ. 5. per tot. prolixè.*
Vnde, † ſi quis ſine vitio poſſidet rem ſibi in teſtamento 66
non ſolenni relictam, ille, ſi convenietur, tutus eſt exce-
ptione, quia poſſidet rem ſibi naturaliter debitam: latè
*Franc. Mantic. lib. 2. tit. 14. n. 9. & ſeq. Ioan. Dilect. de art. teſtand.
tit. 3. caut. 3. num. 3. Ioan. Borch. vol. 1. conſil. 15. fol. 259. col. 2.* Et
† qui certus eſt voluntatis defuncti, non indiget alio te- 67
ſtimonio, in tantum, ut ſi poſſideat ex voluntate ejus, ſi-
ne aliquo offendiculo conſcientiæ, juſtè videatur poſſe
retinere: cum jus divinum talem voluntatem coram
duobus, vel tribus teſtibus explicatam tueatur: *Mantic.
dict. tit. 14. n. 16. ubi dicit.* hanc magis communem, & ve-
riorem eſſe Dd. ſententiam: quæ divinâ ſanctione ſuf-
fulta, etiam in viâ ſalutis tutior eſſe videatur. Et hinc,
† quod ſurtius eſt, etiam in foro Cæſaris duos teſtes ad 68
probandam voluntatem defuncti ſufficere, concludit
*Anton. de Butr. in c. cum eſſet. extr. de teſtament. n. 5. & ita Ferra-
ria fuiſſe reſponſum refert Alexand. conſ. 105. n 16. vol. 4.* multo
magis igitur in præſenti noſtro caſu ſufficiunt plures te-
ſtes, & tamdiu erit præſumtio validitatis pro teſtamen-

to, & bonæ fidei, pro inſtituto herede poſſeſſore; donec
actor aliam fuiſſe demortui voluntatem probet: cum a-
69 lias etiam teſtamentum † nullum, præſumtionem bo-
næ fidei inducat: per tradita à *Bald in l. milites. §. miles. ff.*
70 *de milit. teſtam. Mantic. d. tit. 14. num. 30.* Quippe, † quod
& illa ratio optima eſt, quæ pro conſervandâ voluntate
ultimâ tuendo aſſerendoque teſtamento aſſumitur: *l.*
nulli. 28. C. de Epiſc. & Cleric. l. ſi pars. 10. de inoffic. teſtam. pro-
71 pter † ſummam humanitatem, ultimo velle, quod ite-
72 rum non redit, debitam *l. 1. C. de SS. Eccleſ.* & † bonum
publicum: *Signorol. Conſil. 210. per l. vel negare ff. quemadm.*
73 *teſtam. aper. Decian. reſponſ. 70. num. 1. vol. 3.* neque † recipi-
enda, ſed veluti pernitioſa deteſtanda eſt ſubtilitas illa,
per quam teſtamenta, condita ab his, qui jus condendi
teſtamenti habent, ſubverterentur: *Signorol conſ. 159. per*
l. fin. C. de impub. & al. ſubſtit. VVeſſenb. conſ. 85. num. 47. per
l. 1. C. de SS. Eccleſ. & l. cum neceßitatem. C. de fideicom-
miſſ.

74 Præterea † nemo præſumitur actum velle inanem
condere, & inutiliter quid agere, præſertim id, quod ſe-
riò tractat, & ſic in re ſeriâ, ut teſtamenti factio eſt: *l.*
quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1.
75 *reſponſ. 40. num. 20. vol. 2.* Ideoque † ſi de eo ambigitur,
an teſtamentum ſit perfectum ac validum, conſtitui ſo-
let regula, quæ cæteris quoque actibus communis eſt,
teſtamentum eſſe validum, perfectum & jure confectũ,
donec aliud in ſpecie doceatur: *Bald. ad l. ſi quis filio. ff. de*
legat. 1. Iaſ. in l. 1. num. 1. ff. de eo quod cert. loc. & ad l. quoties. col.
1. verſ. quartò adde. ff. de verb. Obl. Dec. ad l. in contrahenda.
num. 5. ff. de Reg. Iur. Menoch. 4 de præſumt. p. 1. præſ. 10. per l.
dotis fructus. & l. ſeq. ff. de jur. dot. l. 3. ff. de milit. teſtam. ubi Vl-
pianus ait: Non eſſe credendum, quod quiſquam genus
teſtandi elegerit, ad impugnanda judicia ſua. Ex quibus
omnibus haud dubiè motum fuit illuſtre collegium Ap-
pellationum, in Regno Bojemiæ, dum hanc volunta-
tem, ut teſtamentum ad acta conditum, firmam deci-
dit 8. Decembr. Anno 1600. Et iſta, hoc tempore a-
bunde ſufficere exiſtimo pro juris informatione: atque
ita juris eſſe concludo.

Refutatio eorum, quæ citata & deducta fuerunt in præ-
cedenti deductione juris, ad caſum ſuperioris
quæſtionis.

Fundamentis citatis & allegatis, in præcedenti de-
ductione, opponitur regula juris catholica: nimirum,
76 † excepto teſtamento inter liberos, & ad pias cauſas,
non aliter valere ultimam voluntatem, quam vel factã
coram quinque ſaltem teſtibus: *l. ultim. ubi gl. C. de Codi-*
cil. Bt. & alij, in l. nutu. de legat. 3. Bart. in l. nemo poteſt. ubi Ripa.
77 *num. 35. de legat. 1.* vel † ad acta judicis: *l. omnium. ubi Dd. C.*
de teſtam. quæ teſtimonia alia non requirunt: *Salicet. in l.*
contractus. num. 2. 3. de fid. Inſtrum. per illum textum l. penult.
§. penul. C. de reb. credit. & eſt optimus textus auth. ſancimus.
verſ. per teſtes idoneos, vel inter alia manifeſtaverit. C. de teſtam.
VVeſſenb. conſ. 38. num. 57. & ſeq. Iam pars adverſa, invitis
licet dentibus fatetur, hic non agi de teſtamento inter
liberos, ſeu relicto ad pias cauſas: inſuper quoque nega-
re erubeſcit, deeſſe huic teſtamento numerum quinq;
teſtium. Cardo itaque hujus negotij, & controverſiæ
vertitur, circa hoc nimirum: an illa prætenſa inſinuatio
teſtamenti apud acta facta, ſufficienter ſit probata, ſeu,
de jure ſubſiſtat? Illam ipſam verò, neque ſufficienter
probatam eſſe: neque de jure ſubſiſtere poſſe, ſi proba-
verimus, ſtatim palam fiet, adverſæ partis fundamenta
veluti ruinoſa, concidere.

Primum omnium vero clari & indubitati juris eſt:
78 teſtamentum per procuratorem † actis inſinuari non
poſſe, niſi in Conſtitutione Procuratoris ſervata ſit ea
ſolemnitas, quæ in ultimâ voluntate requiritur: puta ſi
mandatum eſſet datum in præſentia quinque teſtium,
per quos illud poſſet probari: ita tradit *Modeſtin. Piſtor.*
part. 2. quæſt. 55. Hartm. Piſtor. quæſt. 13. lib. 1. num. 8. Dan.
Moller. lib. 1. Semeſtr. cap. 5 num. 5. & 12. incip. variæ ſunt inter-
pretum, ibi: quamvis & mortis cauſa & ad conſtit. Elector. part.
3. Conſtit. 3. tum, † quia judex, vel magiſtratus, aut qui 79
ab illis ad hoc deputantur, vicem teſtium in confectio-
ne, vel inſinuatione teſtamentorum ſupplent; ideoque
non minus ac hi, teſtatorem præſentem ipſimet, ut vi-
deant, ad excludendum omnem fraudem neceſſe eſt:
arg. eorum, quæ tradunt Bl. & Salicet. in l. omnium. C. de teſta-
ment. Hieron. Pantſchm. vol. 2. quæſt. 23. num. 5. Dan. Moller.
ad conſtit. Saxon. part. 3. Conſtit. 3. num 14. tum, † quia pro 80
regulâ traditum eſt, actum illum, ad cujus ſolennitatẽ
præſentia alicujus requiritur, (& ita quidem, ut & au-
diri; & videri poſſit) per procuratorem, aut alium ejus
nomine, expediri non poſſe: *l. 2. C. de his qui ven. ætat. per*
quem text. ita concludit Angel. in l. 3. ff. rem rat. haber. Socin. conſ.
48. num. 9. Daniel. Moller. lib. 1. Semeſtr. cap. 5. Nec huic ve-
riſſimæ ſententiæ obſtat, quod ab adverſa parte allega-
tur, huic teſtamento tanto majorem fidem eſſe adhibẽ-
dam propter publicationem ejuſdem. Quis enim non
videt, quæſtionem ſolennitatum confundi perperam,
cum publicatione teſtamenti. Secundò, ad illam, quam
pars adverſa de favore teſtamentorum attulit exceptio-
nem audiat *Dan. Molleri reſponſionem. in d. quæſt. 5. num. 15.*
quæ ſic habet: Denique ad favorem teſtamentorum quod
attinet, ob hunc ipſum nimirum, in ſolennibus illorum,
tanto ſtudio occupati fuerunt legum cõditores, ut pro-
inde diligenter & exactè illa obſervari nullius magis
interſit, quam illorum, qui teſtamenta ſua, poſt mortem
ſuam in controverſiam vocari nolunt, tantum abeſt, ut
favor hic contrariæ opinioni patrocinari quicquam
poſſit.

Minus obſtat ſecundum, quo aſſeritur, præſentiam
teſtatoris ſaltem eo caſu requiri, quando teſtator teſta-
mentum clauſum judici, ſeu magiſtratui offert, cum i-
pſe Moller. ab adverſa parte citatus, *dict. conſtit. 3. part. 3.*
planè contrarium, tum ex firmiſſimis juris rationibus
tum etiam ex multis præjudicijs probat. Et, quis un-
quam affirmare tentavit, Impp. Theodoſij & Honorij
reſcriptum, *in † l. omnium. C. de teſtament.* accipiendum, & 81
intelligendum eſſe de teſtatore, teſtamentum ſuum per
procuratorem Principi offerente. Immò, cum Impp. in
illo reſcripto, teſtamenta coram actis, & teſtibus con-
dita, æquiparaverint, quâ ratione, quæſo per procura-
torem magis coram actis, quam teſtibus, quis teſtamẽ-
tum ſuum condere poterit. Proinde, quoſdam Interpp.
etiam in teſtamento apud acta facto, duos teſtes ad mi-
nimum requirere concedimus: ſed per procuratorem
teſtatoris ejuſmodi teſtamentum rectè confici plane ne-
gamus. *Ad l. Conſultißimã. 23. C. de teſtam.* quod attinet, il-
lam de publicatione teſtamenti accipiendam eſſe, ipſe
textus demonſtrat, nec ibidem aliud Gothofr. in notis
ſenſiſſe apparet. Iſtius textus itaq; mutatione opus fuit
nunquam. Defuncto teſtatore per teſtes, ultimam vo-
luntatem rectè probari nemo eſt, qui negat: Sed, † ad 82
minimum quinque teſtes, qui uno eodemque tempore
teſtatori fuere præſentes, ad ejuſmodi probationem re-
quiri, manifeſtiſſimi juris eſt; adeò, quod teſtes teſtamẽtarij
nihil ſuffragant, niſi teſtatorem, quamdiu teſtatur in con-
ſpectu habuerint: *l. ſi non ſpeciali ibi Alex. num. 6. Sichard.*
num. 2. D. auth. num. 1. C de teſtam. Abbas in c. ex literis. poſt nu.
5. extr. de Conſuet. Maſcard. de probat. concluſ. 1352. Pariſ. conſ.
33. vol. 2. Moller. d. part. 3. Conſtit. 3. num. 10. & ſeqq. Hieron.
Pantſchm. lib. 2. quæſt. 23. num. 3. & ſeqq. Præterea, † ad e- 83
juſmodi probationem requiritur, ut quoque teſtes de-
ponant teſtatorem, unâ vice, ſimul, eodemque con-
textu, ſeriò nuncupaſſe heredem: & ſucceſſorem ab in-
teſtato venientem excluſiſſe: *d. l. hac conſultiſſima. C. de te-*
ſtam. l. cum antiquitas. C. eod. gl. in l. fideicommiſſa. §. 1. de legat.
3. Matth. de Afflict. deciſ. 69. num. 11. Franc. Mantic. de conject.
ult. volunt. tit. 4. num. 11. lib. 12. Et, † ideo teſtamentum 84
dicatur

dicitur eſſe individuum: l. ſi is qui. de teſtam. l. furioſum. qui
teſtam. fac. poſſ. Cephal. conſ. 377. Burſat. conſ. 370. n. 40. Caval-
can. deciſ. Frutzan. 4. n. 17. part. 3.

Non ergò juvatur adverſa pars ex eo, quod frater
Actoris mortuus, de hac diſpoſitione apud amicos ja-
ctârit. Nec enim ejuſmodi jactatione perfici potuit: id-
85 eoq; etiam probari nequit. Fruſtra † enim aliquid pro-
batur, quod probatum non relevat: l. ad probationem. ubi
Bl. num. 2. C. de probat. c. cum contingat. de offic. & poteſt. judic.
VVeſſenb. in terminis conſ. 38. num. 62. Bald. in l. multis. C. de li-
ber. cauſ. & in l. matrem. C. de probat. Rol. à Val. conſ. 47. num.
28. vol. 3. Ioan. Andr. in c. fraternitatis. & ibid. Socin. de teſtibus.
86 Non † autem relevat probare, factam eſſe ultimam vo-
luntatem, niſi probetur legitimè, & ritè ordinata, cum
ex non ſolenni nihil debeatur: l. ſi veritas. l. ſi ex teſtam. C.
de fideicom. Iaſ. in l. ultim. num. 12. & 13. C. eod. VVeſſenbec. d.
conſ. 38. num. 62. Dilect. de art. teſta. de legat. caut. 2. in princ.
Ioan. Borch. vol. 1. conſil. 15. fol. 255. & paſſim. Quæ; de do-
natione per procuratorem, actis inſinuanda adferun-
tur, tantum locum habent in donatione inter vivos, nō
in donatione cauſa mortis, ſeu alia ultimâ voluntate.
87 Præterquam enim, † quod præſentia donatoris ad ſo-
lemnitatem non requiritur: leges, non tantum inſinua-
tionem, ſed & ipſam donationem per procuratorem,
aut alium fieri, expreſsè permittunt: l. prohibere. §. planè.
ff. quod vi aut clam. l. filius. ff. de donationib. & paſſim. l. contra. §.
fin. ff. de pact. Socin. conſ. 48. De inſinuatione verò, eſt tex-
tus in Auth. ut fratrum filij, §. illud quoque col. 9. Quæ o-
88 mnia ſecus ſe habent in teſtamentis: cum † ea, per Pro-
curatorem, aut alium, non, ſed per ipſum teſtatorem fie-
ri, & ab illius ſolius arbitrio, non alterius pendere ne-
ceſſe ſit: Vaſq. tract. de ſucceſſ. creat. lib. 2. §. 17. requiſit. 27. n.
8. & 84. ubi hoc dicit commune eſſe omnium teſtamentorum. Sic-
89 ut, † & donationem mortis causâ per procuratorem
fieri non poſſe, docet Moller. ad conſtit. Saxon. part. 3. cap. 3.
num. 21. & lib. 1. Semeſtr. cap. 5. num. 5. & 12. Rauchb. 2. quaſt.
90 jur. 16. num. 3. niſi † donator in præſentia quinque teſtiū
mandatum procuratori dederit, & procurator deinceps
itidem, coram quinque teſtibus, vel apud acta donatio-
nem expediverit, juxta l. fin. C. de mort. cauſ. donat. Andr.
Rauchb. 2. quaeſtion. Iur. civil. & Saxon. 16. in princ. Sicut &
ad donationem causâ mortis, quinq; teſtes expreſſe re-
quirit Graſſ. in §. donatio cauſa mortis quaſt. 21. Ne itaque æ-
quiparatione illa donationis & fideicommiſſi, ſeu legati
per fallaciam compoſitionis, & diviſione ſeſe capi vel
ſeduci quis patiatur, diligenter animadvertendum. Ac
ultimam voluntatem, in genere ita nominatam, ſine nu-
mero quinque teſtium, qui unâ vice, eodemque tempo-
re teſtatori præſentes fuere, rectè nominari, ſeu dici, ne-
mo facile crediderit. Ex quo concidit, & illud, quod
91 adfertur: Teſtamentum † ſtatim dici perfectum, quan-
do teſtator ſuam voluntatem coram teſtibus aliquibus
explicavit: aliud enim docent verba textus l. ſi unus. C. de
teſtam. aliud itidem Mantic. de conjectur. ult. volunt. lib. 2. tit. 11.
num. 3. vbi dicit: Poteſt etiam admitti, quod numerus
teſtium eſt forma ſubſtantialis, inducta à Iure civili, quæ
ab alio jure civili poteſt ſubmoveri: non tamen eſt for-
ma ſubſtantialis juris gentium, quæ dicitur perpetua, &
immutabilis. Audiat adverſa pars, contra allegat. c. cum
eſſes. ext. de teſtament. Covarruv. in repetit. dict. cap. n. 6 cujus ver-
ba ſic habent. Ego verò, his non obſtantibus, contrariam
ſententiam veriorem eſſe arbitror plurimis rationibus:
ſed potiſſimum iis ſequentibus ad comprobationem
hujus opinionis. Lex enim civilis, quæ teſtium ſolenni-
tatem induxit, teſtamentis, juſta eſt: quia hic teſtandi a-
ctus gravis eſt, & mille obnoxius fraudibus: potuit er-
go lex, quo tutius, & fidelius ageretur, hanc ſolemnita-
92 tem ſtatuere, ad totius reipublicæ utilitatem. Lex † ve-
rò juſta, in animæ judicio admittenda eſt: Iaſ. in l. nemo po-
teſt. 2. lect. num. 106. ff. de legat. 1. Immò in Ducatu N.N. ju-
ra Canonica, exceptis excipiendis, planè non obſervari
certum eſt: eò minus igitur pars adverſa ſeſe ſuper diſ-
poſitione d. cap. cum eſſes, fundare poterit. Tandem pro con-
feſſo acceptatur, teſtes, in hac tota actione, ad compro-
bationem voluntatis, & mandati, eandem ad acta defe-
rendi fuiſſe requiſitos. Sed ejuſmodi procuratorium,
ſeu mandatum aliter, quam coram quinque teſtibus nō
potuiſſe conſtitui, ante probavimos. Audiat pars ad-
verſa hac de re Hartm. Piſtor. quaſt. 13. num. 8. dum ait: &
tamen, circa hos animadvertendum, quod, † etſi dona- 93
tio causâ mortis, abſenti facta non valeat, ut donatio,
ſi tamen adhibiti fuerint quinque teſtes, valeat, ut fidei-
commiſſum. Audiat inſuper, Modeſtin. Piſtor. quaſt. 55. di-
centem: Exiſtimabant enim, ſi in donandi mandato, ſer-
vata eſſet iſta ſolennitas, quæ in donatione â legibus re-
quiritur: puta, ſi eſſet mandatum donandi â marito da-
tum, in præſentia quinque teſtium, per quos poſſet illud
probari, poſſe talem donationem ſuſtineri. Audiat etiā
Moller. in ſemeſtr. lib. 1. c. 5. & ad conſtit. Saxon. part. 3. c. 3. num.
21. audiat Pantſchm. lib. 2. quaſt. 23. num. 5. 6. & ſeqq. Non ob-
ſtante, quod aſſeritur, feudum per procuratorem con-
ferri & accipi poſſe: cum argumentum ductum â con-
tractu ad ultimam voluntatem, affirmativè non admit-
tatur, maximè hoc caſu, apparente diverſitatis ratione,
inter contractum, & ultimam voluntatem, ut quæ frau-
dis removendæ cauſa, præſentiam teſtatoris, ſpecifice
requirat, per citata & probata: quibus adde Pantſchm. 2.
quaſt. 23. num. 4.

His ita conſtitutis, fruſtrà diſputatur, mandatum prò-
curatoris præſumi, vel præſumtivè probari per exhibi-
tionem teſtamenti, nondum â quinque teſtibus ſub-
ſcripti ſed coram duobus teſtibus tantum noncupati: cū
clari, & indubitati juris ſit: quod ſolennitas † extrinſeca 94
non præſumatur, ſed quando illa negatur, probanda ſit
ſaltem per duos teſtes: ita tradunt Hyppol. Rim. conſ. 269.
num. 33. Mynſing. obſervat. 98. per l. Domitius. cum ibi not. de
teſtam. l. quæcunque §. ſi. de public. Ex quibus omnibus quo-
que evincitur capitanei confirmationem per duos pro-
curatores, tumoltuariè collectos, impetratam; vitium
ſolennitatis originalis teſtamenti non ſupplere. Nam
† vitiatâ radice, intelliguntur rami vitiati: l. ſi viva. C. de 95
bon. matern. Iaſ. in l. maritus. C. de procurat. Bald. in l. ult. col. 1.
C. de lib. prater. Et, † quando principale non tenet, nec et- 96
iam tenet inſinuatio. Certum enim eſt, quod, nullo exi-
ſtente principali, omne illud, quod ab illo dependet, &
ſequitur nullum ſit: l. ſi cum exceptione. §. Pedius. §. Labeo. § ſi
quis. ff. quod met. cauſ. l. 1. C. de cond. ob cauſ. Berous. conſ. 9. n. 11.
vol. 3. Item, † quod per ſe nullum eſt, ſubſequente confir- 97
matione nunquam convaleſcit, aut vires aliquando re-
cipit, prout etiam confirmans nihil novi addit: l. heredes
palam. § ſi quid. ubi Dd. ff. de teſtam. Berous, conſ. 72. num. 11. vol.
2. & conſ. 158. num. 10. vol. 3. Roman. conſ. 45. Hyppol. Rimin.
conſ. 279. n. 47. adeò, † ut non attendatur, tempus con- 98
firmationis, ſed confirmati: l. Aurelius. §. teſtamento. de liber.
l. ſi donator. §. ſi. de donat. int. vir. & uxor. Gravet. conſ. 135. nu.
11. Quamobrem, eum † hæc confirmatio, & declaratio 99
ipſo teſtamento contineri videatur: laborabit eodem vi-
tio, quo teſtamentum ipſum: per ea, quæ prolixè tradit
Pantſchman, 2. quaſt. 23. num. 29. & paſſim. Nec his adver-
ſatur, quod vulgo dicitur: Actum † confirmatorium, li- 100
cet præcedentem non extendat: attamen illi robur ad-
dere, ſi eum reperit invalidum: d. l. Aurelius. §. teſtamento. ff.
de liberat. legat. Bald. in l. 3. ſi adverſ. rem. judic. & in l. nomina-
tionis. de Appellat. Hoc enim intelligendum eſt de ijs acti-
bus, qui confirmari poſſunt: ſed ſupra abundè fuit oſtē-
ſum: in Inſinuatione requiri, vel præſentiam teſtatoris,
vel mandatum coram quinque teſtibus: quæ ſententia
communis eſt, & ab ea in judicando recedi non debet:
Rauchb. 2. q. 16. n. 2. neq; † vitiū ſolennitatis ſuppleri: ſed 101
neceſſe eſſe, ut teſtator de novo teſtamentum condat: l.
heredes palam. §. ſi quid poſt. de teſtament. Immò, † ex imper- 102
fecto teſtamento, ne quidem hæres Imperator inſtitu-

tus, ſuccedere poteſt; *text. expreſſ. in l. ex imperfecto. C. de teſtã.* tantum abeſt, ut dici poſſit, Regij Capitanei confirmationem, defectum ſolennitatum potuiſſe ſupplere.

Quod tandem allegatur, de obligatione naturali, quæ teſtamento minus ſolenni dicitur competere: illi
103 opponitur vulgata juris regula: quod, † ex teſtamento
minus ſolenni lagata & fideicommiſſa efficaciter exigi
& deberi non poſſint: *l. eam quam. C. de fideicom. l. ſi nemo.*
ff. de teſtam. tut. Iaſ. in d. l. hac conſultiſſima. §. ex imperfecto. &
ibid. Natta. quæſt. 27. Imol. in l. qui filio. § ſervus. ff. de hered. In-
104 *ſtit. Dec. conſ. 455. num. 10. in fi.* Id † quod etiam de Codi-
cillis, ſi perfecti non ſint, conſuluit, *Curt. Iun. conſ. 303. nu.*
105 *6. vol. 3.* Hinc à noſtris traditum legimus: quod † judex,
juſte pronunciat teſtamentum nullum, quod caret ſo-
lennitatibus juris civilis: & ritè adjudicat legitimis
heredibus hereditatem: *l. ſi unus. l. ſi ex imperfecto. C. de te-*
ſtam. l. ſi poſt diviſionem C. de jur. & fact. ignor. gl. & Dd. in l. 2.
C. de bonor. poſſeſſ. ſecundum. tab. Et hæc ſententia etiam in
106 foro animæ ſervari debet: quia † judex â lege divinâ ha-
bet autoritatem: *Proverb. 8. Mantic. de conject. ult. volunt.*
107 *cap. 14. num. 2.* Simili ratione traditum eſt, † legem po-
ſitivam potuiſſe præter jus divinum addere ſolennita-
108 tes teſtium: *Dd. in l. omnes populi. ff. de Iuſt. & jure.* Et, † rei-
publicæ ob id bene conſultum fuiſſe ad tollendam ma-
teriam peccandi, quæ facile emergere poteſt, remotis
ſolennitatibus requiſitis: ut late probat *Pantſchm. quæſt. 6.*
num. 76. & ſeqq. lib. 2. Eâdem quoque ratione tollitur,
quod de obligatione naturali dictum fuit: Nam, ut in-
terim omittamus, quod multi contrariam ſententiam
109 defendant, nimirum, † ex teſtamento imperfecto, nec
naturalem quidem obligationem oriri: prout tenuit
Petr. de Raven. Iaſ. & alij in l. 1. de Cond. indebit. Bald. in l. cum
quis. de jur. & fact. ignor. Covar. in c. cum eſſes. extr. de teſtam.
ubi plures in hanc rem allegat. Hieron. Pantſchm. vol. 2. quæſt. 6.
num. 73. Et, quæſtio eſt, in utramque partem valde diſ-
putabilis. Et quamvis hæc opinio, teſte *Iaſ. in d. l. 1.* ſit ſu-
110 ſtentabilis: Omnes tamẽ uno ore fatentur, † ex hac na-
turali obligatione non oriri exactionem efficacem,
quamvis ſoluti repetitionem impediat: *gl. & Dd. in l. &*
ſi inutiliter. C. de fideicommiſ. & in l. cum quis. de jur. & fact.
ignor. & in l. nemo poteſt. ff. de leg. Pantſchm. d. q. 6. num. 73. lib.
2. Iohan. Borch. vol. 1. conſ. 15 per. tot. Et, poſito, non tamen
conceſſo, etiamſi contraria opinio, quam *Mantic. d. loc.*
Theologorum judicio ſubmittit, in foro civili eſſet re-
cepta: attamen ad præſentem cauſam, in qua agitur de
validâ feudi alienatione, minus rectè accommodatur,
quandoquidem illa, ad alienationem feudi extendi mi-
nimè poſſit, nec jus Canonicum, in Iudicio Provinciali
Ducatus N. ſervetur: ſed juxta tenorem privilegiorum,
& juris ejus loci, cauſæ ſint decidendæ. Quinimò, hoc
teſtamentum, numero teſtiũ duorum, omni exceptio-
111 ne majorum, plane deſtituitur. Cum † frater heredis
inſtituti teſtis eſſe non potuerit: *§. ſed neque. Inſtit. de teſtam.*
l. qui teſtamento. in pr. §. quacunque ff. eod. Frider. Pruckm. conſ.
13. num. 124. neque tertius teſtis, teſtatorem, ut ipſe fate-
tur, viderit, ſed extra ędes, & in curru, ſigillum appoſue-
rit; quod contra jus, & obſervationem judiciorum eſſe,
patet ex ijs, quæ dictis locis, *Panſchm. Piſtor. Moller.* & alij
deducunt, ad quæ hoc loco remiſiſſe ſufficiat.

Sententiæ, in prædicto caſu latæ ſunt, ut videre eſt ex ſequentibus.

112 ## Erſtes † Vrthel.

Rudolff ꝛc. Bekennen/ wo fern ꝛc. So were daß in der Frage gemelte Teſtament zu recht vnkrefftig/ von Rechts wegen: datum Prag/ den 6. Maij. des 1603. Jahrs.

113 ## Ander † Vrthel.

Rudolff ꝛc. Bekennen/ wo fern/ So were der in der Frage bemelte letzte will/ alß ein Teſtament ad acta, zu recht kräfftig/ von Rechts wegen. Datum Prag den 26. Martij. Anno 1604.

Drittes † Vrthel. 114

Auff mit geſchickten Extract der gantzen Acten.

Rudolff ꝛc. Bekennen/ wo fern ꝛc. So were A. letzter wille/ davon in der Frage meldung geſchicht/ als ein ordentliches Teſtament apud acta, zu rechte beſtendig/ vnd könte/ von ſeinem Brudern/ auß angezogenen Vrſachen/ nicht vmbgeſtoſſen werden von Rechts wegen. Datum Prag/ den 23. Novemb. Anno 1604.

Keyſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

Viertes † Vrthel. 115

V. F. D. Zuvorn/ Demnach erachten wir darauff im rechten zu erkennen ſeyn: hat A. in ſeinem letzten willen/ ſeine hinterlaſſene ligende gründe/ ſeinem Vetter C. daß er dieſelben/ von menniglichen vngehindert/ nach ſeinem Tode einnehmen/ genieſſen/ vnd alß ſeyn Proper gut gebrauchen ſolle; vnd denſelben durch drey vom Adel/ neben jhme beſigeln vnd vnterſchreiben; vnd durch zwo Perſonen vom Adel dem Königl. Ampt einantworten laſſen: Welcher auch von dem Haubtman angenohmen/ vnd durch die Königliche Lehnshand bekräfftiget worden. Ob nun wol gemelter letzter wille vor ein beſtendig vnd kräfftig Teſtament/ wegen mangelung gebührlicher Solennitaten, welche die Rechte beydes bey auffrichtung vnd hinterlegung derſelben erfordern/ nicht zu achten. Demnach aber/ vnd wo fern A. berürten ſeinen letzten willen/ erwehnten an vnß gethanen bericht nach/ in gegenwart/ nicht alleine fünff/ ſondern Sechs Mans Perſonen/ auch ſeines Weibes vnd Schweſter auffgerichtet. ſo wirdt Er/ vor ein Codicill billich geachtet/ von Rechts wegen. Vrkündtlich mit vnſerm Inſiegel verſigelt.

Ordinarius, Senior, vnd andere Doctores der Juriſten Facultet, in der Vniverſitet Leipzig.

CONSILIVM LXXI.

Quæſtio.

An pecunia, ſive pretium ex feudi venditione adquiſitum, ſit res feudalis, & ad ſucceſſores feudi pertineat?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Mater ſuccedit liberis jure communi & Saxonico.
3 Pecunia ex feudo redacta feudalis eſt, & ſucceſſoribus feudi debetur.
4 Surrogatum ſapit naturam ſui ſurrogati, & idem de illo, quod de hoc eſt judicandum.
5 Pecunia ſuccedit loco rei in univerſalibus.
6 Pretium eſt loco rei.
7 Res ipſa videtur abeſſe illi cui pretium abeſt.
8 Pecuniam ex feudo acquiſitam, pro feudo haberi, & inter allodialia non computari. Scabinatus Saxoniæ pronuntiat.
9 Res quælibet, mobilis præſertim, non feudalis, ſed allodialis & libera potius eſſe præſumitur.
10 Præſumtio fortioribus probationibus elidi debet.
11 Pecunia, & alia res mobilis, ne quidem ſub cautione, quaſi uſusfru-

vſusfructus earum rerum, quæ uſu non conſumuntur, in feudum dari poteſt.

12 Fratrum, vel agnatorum conventio, ut pecunia ſit feudum non valet.

13 Feudi naturam, pecunia, ne ex iuratâ quidem fratrum & agnatorum conventione induceit.

14 Rem mobilem, in feudum dans, vel accipiens, non obligatur, qui fidelitatem danti vel accipienti domino iuravit.

15 Pecuniam in feudum dans, non obſtante iuramento, eandem condictione ſine causâ repetere poteſt; modo id ignorans, feudum in re mobili non conſiſtere fecerit.

16 Non ut feudum, ſed ut contractus innominatus ſubſiſtit, ſi is qui ſcienter pecuniam accepit, aut dedit, ſervire, & fidelitatem iuratam ſervare paratus ſit.

17 Pecuniam in feudum domino offerens, aut â domino accipiens, & fidelitatem præſtans, ſi conventioni ſtare nolit, obligationem ſuam, quaſi ex causa invalidâ præſtitam, condicit.

18 Maxime, ſi dominus velit illum contractum iure feudi valere: quod cum nequeat, plane nullus erit, & irritus.

19 Sinctus, vitio materiæ non valet, ut agitur, nec alio modo valere poteſt.

20 In brocardico illo: Si non valet ut agitur valeât quocunque modo valere poteſt: differentia facienda eſt inter materiam & formam.

21 Feudi pretium, ex feudo comparatum, vel ad feudi emtionem deſtinatum, feudum non eſt, nec feudum fit, ex conventione etiam iuratâ.

22 Res, quæ uſu conſumuntur, citra alienationem inutiles ſunt, quæ alienatio repugnat naturæ feudi.

23 Pecunia eſt de rebus, quæ ſervando ſervari nequeunt.

24 Pecunia dicitur res comparata ad expendendum.

25 Pecunia ſola commixtione conſumitur, & pleno jure ad aliquem ſpectat.

26 In quolibet feudo, dominus ius directi dominii; & vaſallus utilis dominii, ſive uſumfructum habet.

27 Pecunia eſt res conſumtibilis, & inter mobilia habetur, etiam tum, quando ad computationem prædiorum deſtinata eſt.

28 Conveniri nequit, ut pretium ex feudo redactum, ſit feudum: & ut heredes feudales illud habeant præcipuum.

29 Deſtinatum in iis, ubi facto opus eſt, pro infecto habetur.

30 Pecunia emtioni, vel comparationi alicuius rei deſtinata, pro re, cui addicebatur aut deſtinabatur, nunquam in iure habetur.

31 Pretium non ſuccedere loco rei, in negotiis feudalibus, communis eſt opinio.

32 Idem & noviſſimo Saxonum iure deciſum extat.

33 In obligationibus faciendi ſuccedit obligatio ad intereſſe: ideoque ad factum præciſe compelli nequit, ſed præſtando intereſſe liberatur, qui facturum ſe quid promiſit.

34 Inveſtitura eſt formale requiſitum feudi.

35 Inveſtitura propria eſt poſſeſſio, & rei, ſive poſſeſſionis traditio.

36 Idem in mobilium inveſtiturâ obtinet, quarum traditio fit per realem depoſitionem ſummæ in feudum datæ, aut per clavium & inſtrumenti traditionem.

37 Pecunia feudalis non eſt, ex ſolo pacto: ſed requiritur traditio actualis.

38 Feudum rectè conſtituitur etiam in pecunia, ſi illa ſtatim ad Curiam Domini deponatur, & deſuper inveſtitio fiat.

39 Traditio vera eſt, quâ res corporalis mobilis, de manu in manum transfertur.

40 Traditio ficta, ſive abuſiva eſt, quâ res, quæ verè tradita non eſt, tradita eſſe fingitur, ſive, per brevem manum, ſive dato aliquo ſymbolo, rei traditionem repræſentante, ut ſi claves tradantur.

41 Traditionibus, non nudis pactis, transferuntur dominia rerum.

42 Nuda rei traditio, ſive reſignatio, nihil certi concludit pro feudi conſtitutione.

43 Verba eiuſmodi in feudi pactis & contractibus adhiberi oportet, quæ feudi conceſſionem ſignificent, & importent.

44 Velle nemo præſumitur, quod expreſſe non dicit.

45 Inſtrumentum, quod non dicit, neque nobis dicendum.

46 Voluntas diſponentis colligitur ex modo & forma producendi.

47 Nemo præſumitur eam eligere viam, per quam iudicia ſua ſubvertantur.

48 Omnes actus, ſecundum intentionem & mentem agentium, interpretationem recipiunt: neque ultrà vim ſuam & effectum porriguntur.

49 Ad traditionem ante omnia requiritur voluntas & conſenſus.

50 Iuramentum fidelitatis eſt de feudi ſubſtantia.

51 Feudi naturam, ne quidem ex iuramento agnatorum pecunia inducit.

52 Qui rem mobilem in feudum dans vel accipiens, fidelitatem Domino iuravit, non obligatur: quoniam contra ſubſtantiam contractus eſt.

53 Inveſtituræ renovatio, intra annum & diem fieri debet poſt mortem vaſalli, aut aliam quamlibet feudi mutationem, alias feudum Domino ſtatim aperitur.

54 Ex obſervantiâ ſubſecutâ, in quolibet materia, voluntas præcedens declaratur.

55 Obſervantia interpretatur, atque declarat actus naturam.

56 Obſervantia plurimum prodeſt ad actus dubii interpretationem.

57 Heredes allodiales tenentur ad intereſſe ſucceſſoribus feudi, ſi unus eorum, pecuniam ad feudi emtionem deſtinatam, in feudum non converterit.

58 Succeſſor feudi, etiam ubi pactum, de pretio ad feudi emtionem deſtinato certum eſt, intereſſe docere tenetur, & illud pleramque ad minimum reducitur.

59 Reſpondetur ad contraria, quod pecunia, ex feudo vendita, adquiſita, feudalis ſit, & ad ſucceſſores feudi pertineat, remiſſivè.

FACTI SPECIES.

NAch † abſterben A. hatt deſſelben gut B. propter urgens æs alienum, verkaufft werden müſſen. Detracto ære alieno, vnd/nach entrichtung aller ſchulden/ ſindt dem Vnmündigen Sohn/vnd Erben/ an der Kauffſum obbemelten gutes/ etwa NN. fl. vbrig verblieben. Vnd haben die Vormunden/ als des verſtorbenen Brüdere/ vnd verkauffere/ bey dem Kauff/ mit keinem wort erwehnet/ daß die vbermaß/ an den Kauffgeldern/ Lehn ſey/ oder ſeyn ſolte. Fünff gantzer Jahr/ nach ſolchem Kauff/ ſtirbt der vnmündige/ vnd maſſet ſich nunmehr/ die leibliche Mutter/ jure ſucceſſionis ab inteſtato, ſeiner verlaſſenſchafft/ vnd Bahrſchafft der NN. fl. vnd was denſelben ſonſt zugehörig/ billich an: Bittet auch daß ſie zuforderſt/ in bonorum poſſeſſionem kommen/ vnd jhres Sohnes Erbſchafft/ jhr zuerkandt werden möge. Manifeſtum enim eſt, † quod mater ſuccedat liberis, communi, & imperij, & Saxonicæ provinciæ, jure: *text. in §. conſequens. Novel. de hered. ab inteſtat. venien.* Landrecht *lib. 1. articul. 17. Franc. Pfeil. lib. 1. conſil. 99. num. 8. & lib. 2. conſil. 114. num. 3. Iohan. Vincent. Honded. vol. 2. part. 1. conſult. 12. num. 13. ubi plures alleg.* Darwieder aber/ excipiren obengedachte Vormunden/ vnd Vettern/ vnd geben vor: Es † ſey/ jhres Sohnes Bahrſchafft/ der NN. fl. Kauffſumma/ Lehn/ vnd gebühreте jhnen/ alß den Lehnsvettern: ut conſuluit *Henning. Goden. conſil. feudal. 18. num. 3.* ea ratione, † quod ſurrogatum ſapere debeat naturam ſui ſurrogati, &, idem de illo, quod, de hoc, judicandum ſit: *l. ſi eum. §. qui injuriarum ubi not. per Dd. ff. ſi quis caution. l. ſi donata. §. ſi ſponſus. ff. de donat. int. vir. & uxor. l. ſi & rem. ibi: quia poteſt. ff. de petit. heredit. l. duobus. §. quod reus. ff. de jurejur. l. filia. 28. §. Titia. ff. de condit. & demonſtrat. Dan. Moller. ad conſtitut. Sax p. 3. conſtitut. 21 num. 2. & num. 11.* &c, † quod, pecunia, ſuccedat loco rei, in vniverſalibus: *l. ſi rem. 22. ff. de heredit. petit.* eſtq; † pretiũ loco rei: *l. quia qui pretio. ff. de uſufruct.* reſque † ipſa videtur abeſſe illi, cui pretium abeſt: *l. Labeo & Sabin. ff. de verb. ſignific. l. planè. §. quod ſi rem. ff. de legat. 1. Andr. Kohl. exercit. jur. civil. 2. num. 7. & exerc. 11. num. 21.* atque ſic etiam, in ſpecie, quod, multis retro jam annis, Scabinatus Saxoniæ, pecuniam † ex feudo redactam, pro feu-

do haberi, nec computari inter allodialia, ſed pertinere
ad ſucceſſores feudales, obtinuerint, & ita pronunciarint, teſtem ſe præbet, *Matth. VVeſſenb. in tract. de feud. cap. 7. quæ res in feud. dar. num. 9. fol. 135.* Zu deſſen wiederlegung/ vnd/ daß erwehnete Kauffgelder/ billich/ vor Erbe/ gehalten/ vnd der Wittiben zuerkennet werden ſollen/ ſind folgende motiven zuerwegen/ vnd dißfals in acht zunehmen.

Erſtlichen/ iſt zu recht klar vnd außdrücklich verſehen:
9 Quod, quælibet † res mobilis præſertim, non feudalis, ſed allodialis, & libera potius eſſe, præſumatur: *c. 1. §. 2. ſi de feud. defunct. contr. ſit int. dom. Afflict. in c. un. num. 280. ex quib. cauſ. feud. amit. Alvarot. in c. 1. de controv. int. maſc. & fœm. ubi communem eſſe ait Dd. opinionem. Bald in c. 2. ſi de feud. def. cont. Menoch. 3. præſum. 91. num. 1. & ſeqq. Her. Vult. lib. 1. de feud. cap. 3. num. 10. ubi hanc ſententiam innumero penè Dd. ſuffragio corroborant: quibus adde, Cacher. deciſ. 32. Borch. de feud. cap. 2. num. 14.* Dahero/ vnd weil die Wittib/ dieſe præſumtion, vor ſich hat/ müſſen hiergegen/ die Lehnsvettern/ erweiſen/ vnd gnungſam darthun/ daß die gelder/ nicht Erbe/ ſondern Lehn ſein: vnd zwar muß ſolches beſchehen/
10 nicht vulgariter, vnd in genere: Sondern † ſpecifice, probationibus validiſſimis, & luce meridiana clarioribus: *l. fin. in princ. ibi: Sed hujuſmodi præſumtioni debet apertiſſimas probationes opponere. ff. quod met. cauſ. l. ſi chirographum. ff. de probat. cum ſimilib.*

Vors ander/ da nun/ obgemelte Lehnsvettern/ daß dieſe Kauffgelder/ Lehn weren/ zubeweiſen ſich vnterſtehen wolten/ können doch/ weder die materialia, noch auch die formalia feudi, dißfals ſtadt finden: vnd müſſen ſie/ auch vber jhren willen/ dieſe gelder/ ſo wol einen/ alß den andern weg/ Erb ſein/ vnd bleiben/ laſſen. Quoad materialia feu-
11 di, iſt gantz vnverneinlich: Pecuniam, † aliamve rem mobilem, ne quidem ſub cautione quaſi uſusfructus earum rerum, quæ uſu conſumuntur, in feudum dari: *textus expreſſus, in c. unic. § ſi vaſallus de beneficio. ſi de feud. defunct. cont. fuer. int. dom. & agn. vaſ. in verb. nam, & tranſigere rectè poterit, nec, quod accepit, tranſactionis nomine, feudum erit. c. un. §. ſciendum. de feud. cognit. c. un. ſi de feud. vaſal ab aliq. interpel. fuer. VVeſſenb. in tr. de feud. c. 7. Zaſ. de feud. part. 4. nu. 21. Sonsbec. p. 8. num. 27. Borch. cap. 6. nu. 14.* & eſt hæc communis Dd. opinio, quos vide, apud *Roſenth. cap. 4. concluſ. 7. ſub lit. a Henning. Göden conſ. 73. num. 1. Schurff. conſ. 22. cent. 3. Fichard. conſ. Germ. 21. n. 4. & conſ. 33. num. 6. Schneid. p. 2. feud. num. 18. & ſeq. Schurf. cent. 3. conſ. 22. num. 2.* imò,
12 † ne fratrum, vel agnatorum conventio, ut pecunia ſit feudum, valet: *Andr. de Iſern. & Afflict. c. 1. ſi de feud. vaſal. ab aliq interpel. fuer. Borch. d. c. 6. num 14. verſ. imò inter agnatos. Roſenth. de feud. c. 4. concluſ. 11. Modeſtin. Piſtor. conſ. 5. num. 28. Autor. different. Iur. civil. & Saxon. tit. de feud. different 26.*
13 *in fin.* feudique † naturam, pecunia, ne, ex jurata quidẽ fratrum, & agnatorum conventione, induit: *Iſern. Prepoſ. Afflict. & Feudiſta communiter in d. c. ſi vaſ. ab aliq. interpel. fuer. Bald. ibid. num. 6. Borch. d. num. 14. Roſenth. d. concl. 11. n-*
14 *bi plures alleg. Ioh. Köppen. deciſ. 18. num. 6.* nec † obligatur, qui rem mobilem, in feudum dans, vel accipiens, fidelitatem danti, vel accipienti domino juravit: quoniam contra ſubſtantiam contractus eſt, ideoque â jure reprobatum, atque ſic, ſuper impoſſibili, de jure, præſtita fidelitas, exiſtit nulla: *arg. § impoſſibilis. Inſtit. de inutil. ſtipulat. l. non ſolum. 31. ff. de oblig. & action. & per ea, quæ notat Schrad. p. 3. De feud. cap. 1. num. 10. Schurff. conſ. 12. n. 2. cent. 1. ubi communem dicit. & Schneid. p. 2. de feud. num. 23.* Idque
15 † ampliant, ut, dans in feudum pecuniam, non obſtante juramento, eandem condictione ſine cauſa repetere poſſit, modo id ignorans, feudum, in re mobili, non cõſiſtere, fecerit: *Alvar. in d. c. 1 ſi de feud vaſal. n. 6. Prepoſ. num. 2. poſt Iſern. num. 3. Afflict. num. 17. Laudenſ. num. 3. Schneid.*
16 *d. p. 2. num. 23. Schrad. d. loc. num. 11.* Si † vero ſcienter factum, & is, qui pecuniam accepit, aut dedit, ſervire, &
fidelitatem juratam ſervare paratus ſit, ut tum hic contractus, non ut feudum, ſed ut contractus innominatus ſubſiſtat: *Iſern. in d. c. 1. num. 2. 3. ſi de feud. vaſal. ab aliq. interpel. Alvarot. ibid. num. 6. Prepoſ. num. 1. & 2. Afflict. num. 17. dicens, tum illum ſervire ſine feudo Schrad d. p. 3. cap. 1. num. 12. Zaſ. d. p. 4. num. 22.* addens Iſerniæ opinionem, quod, ſcilicet, juramentum non valeat, ſibi veriorem videri. *confer. Ioh. Niel. in diſputat feudal. 3. theſ. 3. circa med. lit. c.* Quin
† etiam, ſi is, qui pecuniam in feudum domino obtulit, 17
aut â domino accepit, & fidelitatem præſtitit, conventioni ſtare nolit, obligationem ſuam, quaſi ex cauſa invalida præſtitam, domino etiam invito, condicere, &, ut liberetur, agere, vel domino agente, ut promiſſa ſervet, doli exceptione, ſe tueri poteſt: *Alvarot. in d. c. 1. num. 6. Prepoſ. d. num. 2. per l. ſi quis accepto ff. de condict. ob cauſ. Afflict. num. 17. poſt Iſern num. 2. & 3. ſi de feud. vaſal.* maximè,
† ſi Dominus agens velit, ut talis contractus aliter non 18
valeret, quam jure feudi: tum enim, quia jure feudi, valere non poteſt, planè nullus erit, & irritus: *Claud. Seyſell. in rubr. quæ res in feud dar. poſſ. & rubr. de definition. pag. 56. ubi inquit: ſic omnes concludere: in l. 1. § ſi quis ita. ff de verb oblig. & in l. ſi quis ante ff. de acquir. poſſeſſ. Bart. in d. l. 1. §. ſi quis. nu. 5. Caſtrenſ. num. 3. Alexand. num. 10. Iaſ. num. 19. Zaſ. num. fin. Roſenth. tract. feud. cap. 4. concl. 7 in fin. ubi addit, ſe non videre contradicentem.* ob id, quia materiæ vitio laborat, per antededucta: quo caſu, † ſi actus non valet, ut agitur, nec 19
alio modo valere poteſt: *Bart. in l. 1. §. ſi quis ita num. 5. ff. de verb. oblig.* ubi, in brocardico illo: ſi † non valet, ut agitur, 20
valeat quocunque modo valere poteſt, differentiam, inter materiam & formam, facit Bartol. ſaltem, quando agitur, de obligatione diſſolvenda: non etiam, de contrahenda: tum enim, ſine diſtinctione tenet. quod, non valeat, alio modo, quam agitur, ubi de contrahenda obligatione, ex duorum conſenſu dependente, tractatur: quem ita ſimpliciter ſequuntur, *Bald. Alexand. Rom. Angel. Caſtrenſ. ibid. in d. l. 1. §. ſi quis ita. ff de verb oblig. communem ait Covar. in epit. decretal. part. 1. cap. 5. num. 2. facit l. 1. §. eum qui ff. de conſtit. pecun.* amplius, etſi valeat conventio, ut pecunia, ex venditione, aut fructibus feudi, redacta, in emtionem feudi convertatur: ipſum † tamen feudi 21
pretium, ſeu pecunia, ex feudo comparata, vel ad feudi emtionem deſtinata, feudum non eſt, nec feudum fit, ex conventione etiam jurata: *VVeſſenb. conſ. 79. Schurff. conſ. 22 cent. 3. & cent. 2. conſ. 21. ubi communem eam dicunt, & alij per Roſenthal. in ſynop jur. feud. cap. 4. concluſ. 21. allegati. Erneſt. Cothman. conſ. 2. num. 327. & ſeq. & conſ. 29. num. 79. Herm. Vult. in tr. feud. lib. 1. c. 5. num. 10. Dan. Moller. part. 5. Conſtitut. Saxonic. 3. num. 5. Ioh. Köppen. quæſt. 18. per tot. Elect. Conſtitut. Aug. p. 3. conſtit. 30. Frider. Pruckm. conſ. 2 nu. 407. & conſ. 28. num. 53. & 56. & conſ. 50. num. 518.* Cujus rei peculiaris ratio colligitur, *ex tit. 52 & 55. lib. 2. de feud.* hæc nimirũ,
quod † res, quæ uſu conſumuntur, citra alienationem 22
inutiles ſint: quæ alienatio feudi naturæ repugnat: *Iohan. Niel. in diſput. feudal. 3 Theſ. 3. lit. c.* eſtque † pecunia, de re- 23
bus, quæ ſervando ſervari non poſſunt: *§. conſtituitur. Inſtit. de uſufr. l. Iulianus. de petit. heredit. l. Ariſto. §. fin. cum. l. ſeq. de jur. deliber. Frider. Pruckm. conſ. 24. num. 111.* Vnde † dici- 24
tur pecunia computata res ad expendendum: *l. igitur. de de jure delib. l. 1. de contrahend. emt. & vendit.* &, † quæ, ſola 25
commixtione, conſumitur, & pleno jure ad aliquem ſpectat: *l. ſi alieni. ff. de ſolution.* Tum & hæc eſt † ratio, 26
quod, in quolibet feudo, Dominus jus directi dominij: & vaſallus utilis dominij, ſive uſumfructum habeat: *c. 1. in fin. tit. de inveſtit. in re alien. fact. c. fin. in quib. cauſ. feud. amit.* In pecunia autem nullum poteſt eſſe jus directi dominij: Siquidem † eſt res conſumtibilis, & inter mobi- 27
lia habetur, etiam tum, quando ad computationem prædiorum deſtinata eſt: *Dd. in l. cætera. §. ſed ſi paraverit. ubi Iaſon. num. 22. ff. de legat. 1. ubi communem dicit: Boer. deciſ. 209. nu. 1. Frideric. Pruckm. conſil. 13. num 132. & conſ. 28. num. 37.*

Licet

Digitized by Google

28 Licet † ergo convenerit, ut pretium ex feudo redactũ,
ſit feudum, vel loco feudi, & hujuſmodi conventio ju-
rejurando confirmata ſit: cum operari non poſſit, ut ſit
feudum; neque etiam hoc operabitur, ut heredes feuda-
les præcipuum illud habeant, quandoquidem ſit unicũ
pactum, nimirum, ut pecunia ſit feudum, & per ſe inva-
lidum, nullam gignens effectum: *VVeſſenb. in tr. de feud.*
cap. 7. Borch.c.6.num.14.Schrad.part.3.cap.1.num. 8. & ſeq.
Herm.Vult.tr.feud.cap.5.num.10. verſ. atque hanc ſententiam:
29 *ubi plures allegat,* Deſtinatum † enim iis, ubi facto opus
eſt, pro infecto habetur; *Gail.2.obſervat.11.num.5.* Et,
30 † nunquam in toto jure, pecunia, emtioni, vel compa-
rationi alicujus rei deſtinata, atque addicta pro re, cui
deſtinabatur, aut addicebatur, habetur: ut in ſpecie de-
cidit *Iaſ.in l. cætera.§ ſed ſi paraverit.num.1.per illum text. ff.de*
legat.1.Felin.in c.cum adeo.num. 2. extr. de reſcript. Tiraq. de
utr. retract. part. 1. §. 1.gloſ.7.num.110.Coraſ.in l.qui liberos. n.
42.ff.de rit.nupt. Alciat conſ. 181.num. 2 & 4. lib. 9. accedit
item, quod opinio habens in feudis, loco rei, pretium
ſuccedere, communiter ſit damnata, atque exploſa: ne-
31 gativa † verò hujus contraria pretium non ſuccedere
loco rei, in negotijs feudalibus communi conſenſu &
ſuffragio recepta: uti decidunt *Bl.in c. 1.num.6. ſi de feud.*
Vaſall.ab aliq. ſuit. interpel. Iaſ.in l. ſi eam ſervum.num. 6.ff. ſi
cert.pet. Tiraq.de utr. retr. part.1.§.32.gloſſ.1 nu.20. VVeſſenb.
de feud. cap.7.n.9.Borch.d.c. 6.num.14.Conſil.Lipſenſ. quod ex-
32 *tat poſt quæſt.Hartm Piſtor.27 lib.2.num.9.* Idque † ita no-
viſſimo Saxonum jure eſt deciſum: *part.3.Conſtitut.Saxon.*
30. Ubi Elector hujuſmodi pecuniam, non ſucceſſori-
bus feudi, ſed heredibus adjudicari jubet, ita tamen, ut
ſucceſſoribus feudi, ad intereſſe illi teneantur, juxta id,
33 quod traditur: In † obligationibus faciendi ſuccedere
obligationem ad intereſſe; ideoque eum, qui facturum
ſe quid promiſit, præciſè ad id compelli non poſſe, ſed
præſtando intereſſe liberari: *l. ſi quis ab alio.in fin. ff.de re ju-*
dic. l.ſi pœnam. l ſtipul. non divid.verſ.Celſus.ubi omnes notant. l.
ſi quis ſtipulatus.l.ſi quis ita.ff. de verb. oblig. Dan. Moller. ibid. d.
Conſtitut.30.num.3. & ſeqq. Verba ſunt expreſſa; Wenn
einer ex pacto zuſaget/ ſein geld/ daß er von dem Lehngute
bekombt/ wieder an Lehn zuwenden/ vnd ſeine Brüder in
die geſambte Hand zubringẽ/ vnd er verſtürbet/ ehe dann
ſolches geſchicht/ daß alßdann dieſes geld/ auff ſeine Er-
ben verſtellet werde.

Vors dritte/ Quoad formalia feudi requiſita, welche
in omni feudi conſtitutione, præciſe requiriret, vnd er-
fodert werden/ können offtgemelte Lehnsvettern dieſelben
auch nicht juſtificiren, vnd beybringen: die aber doch be-
vorab/ vnd ſonderlich/ hoc noſtro caſu, dann/ Erb vnd
eigene güter/ oder bahres geld/ zu Lehen gemacht/ vnd vor
Lehen gehalten werden mögen/ dermaſſen erfolget ſeyn
müſſen/ daß wenn eines deſſelben mangelt/ die verwande-
lung der Erbgüter ins Lehn/ an ihr ſelbſt vergebens/ null
vnd nichtig iſt/ vnd keine Lehnsgerechtigkeit/ oder anfall
dem Lehnsherren/ oder nechſten agnaten/ dadurch zu-
wechſt.

34 Daß erſte requiſitum † formale iſt/ Inveſtitura, ſive
traditio realis, daß nemblich/ vor/ oder bey der recogni-
tion vnd annehmung der Erbgüter zu Lehn/ deroſelben
aufflaſſung/ tradition/ vnd entreumung/ daneben auch et-
licher Zeit beſitzung würcklich erfolge: *c. 1. de conſuetud. rect.*
feud. l.1.in princ ff de acquir poſſeſſ. Ad feudi enim perfectio-
35 nem ſemper opus eſt, propriam † ſubſequi inveſtiturã,
quæ nihil eſt aliud, quam poſſeſſio, & rei, ſive poſſeſſio-
nis traditio: puta, ſi me, in rem inducas, & te eam mihi
in feudum dare, coram paribus Curiæ dicas, vel, vade in
poſſeſſionem iſtius rei, & eam feudi nomine tene: *Beluiſ.*
& Laudenſ num. 12. Alvarot.n.2 & alij: quid ſit Inveſtitura per
illum text. & ibid. Dd.in c.1.de Conſuet. rect. feud. ubi caſus ex-
preſſus. Unde, ſi ſaltem in poſſeſſionem me induceres, nec
diceres aliud, non foret feudum *Laudenſ.d.num.12. Iacob.*
de S. Georg in verb. Inveſtitura talem num.1.& 11. arg. l.nunquam
nuda.31. de acquir. rer.domin. l.cum de indebito. de probation. Id-
que, in † mobilium etiam Inveſtiturâ obtinet, quorum 36
traditio ita fit, ut per naturam poteſt, non quidem per
immiſſionem in poſſeſſionem, quæ immobiliũ eſt pro-
pria: ſed, per realem diſpoſitionem ſummæ in feudum
datæ, aut per inſtrumenti, claviumque traditionem,
quamvis hæc ſaltem abuſiva eſſet inveſtitura, contra
quam pro illa ſuadet, *VVeſſenbec.conſ.79. num.18.* Cum,
ex † ſolo pacto, pecunia feudalis non ſit, ſed traditio a- 37
ctualis requiratur, & ſumtuoſum videatur, tales perſe-
qui, præſertim ejus quod intereſt, quod plerumque ad
minimam reducitur: *l. final.de prætor. ſtipulat.* ut pecuniam
ſtatim ad Curiam domini deponant, pro feudali, & ſe,
de ea inveſtiri curent. Hac † enim ratione etiam in pe- 38
cunia ſic ad Cameram domini translata, rectè feudum
conſtitui, verum eſt: *c.1.quib.mod. feud. conſtit. c. 1. ubi Dd.*
de nat.feud Alvarot. & Prepoſ.in c.1.de feud. cognit. Zaſ. in Epit.
feud. part.12.n.31. Et, directum dominium ab utili, quo-
rum utrunque eſt in feudo, diſcernitur: quia Dominus
feudi pecuniam retinet, &, in ea jus directum, unde va-
ſallo quotannis penſiones & reditus pecuniæ, velut
fructus feudi civiles penduntur: *l. ſi navis 62. de rei vindic.*
l.jubemus. 14.ubi gloſ. & Dd. verb.annonas. C.de SS. Eccleſ. Ti-
raq. de retract. proxim. §.1. gloſ.6.num.45. Ad minimum ve-
rò opus eſt, ſi pecunia, in feudum converſa, aut conver-
tenda, ad Cameram Principis, vel domini, translata non
ſit, ut ſaltem tradatur domino, & agnatis ſimultaneè in-
veſtitis, ad momentum & horam: verè, per realem
ipſius pecuniæ, de mano, in manum depoſitionem: a-
buſivè, per clavium aut inſtrumentorum exhibitionem.
Vera † enim traditio eſt, qua res corporalis mobilis, de 39
manu, in manũ transfertur: *§. per traditionẽ. 41. Inſtit. de rer.*
diviſ. l. 43. §. 1. ff. de acqu. rer. domin. Ficta, † ſive abuſiva, qua 40
res, quæ verè tradita nõ eſt, tradita eſſe fingitur, ſive per
brevẽ manũ, putà, quando is, cui res tradi debet, jã ante
eam habet: tunc enim ſufficit, dantem, & accipientem
conſentire, in dominij translationem: tranſitque domi-
nium, licet vera rei traditio non interveniat: *§. interdum.*
44.cum ſeqq Inſtit. de rer. diviſ. l 9. §. 5.6. l.21. §. 1. ff. de acquir.
rer.domin. l.3 §.20.ff.de acquirend. poſſeſſ. Sive, dato aliquo
Symbolo, rei ipſius traditionem, repræſentante, ut, ſi cla-
ves tibi tradam ad conclave, & arcam, ubi eſt pecunia
in feudum data: *l. 9. ff. de acquir. rer. domin. l.1. C. de donation.*
Ratio eſt: quia, per feudi conſtitutionẽ, dominiũ tranſ-
fertur; vnd acquiriret jhme der Lehnsherr in ſolchen fällen;
wann Erb/ vnd eigene güter/ vnd Bahrſchafften/ zu Lehn
gemacht werden/ daß dominium directum, ex naturâ
feudi. Nun werden aber dominia rerum transferiret,
nicht nudo pacto: Sondern per traditionem. Traditio-
nibus † enim, non nudis pactis dominia transferri, om- 41
nibus notum eſt: *l. traditionibus. 20. C. de pact. l. traditio ff. de*
acquir. rer. domin. § per traditionem. Inſtit. de rer diviſ. In ſumma,
† daß auch durch bloſſe aufflaſſung/ vnd abtretung/ oder 42
bloſſe empfahung der Lehn; vnd dann/ auß einem bloſſen
Lehnbrieffe/ nichts gewiſſes pro feudi conſtitutione zu-
ſchlieſſen: *part.2. Conſtitut. Saxon. 39. §.* Dann/ wann daß
gut. Wenn nicht in Specie dabey gemeldet wird: quod feudi
eſt propriũ: Daß aller/ vnd jeder Bahrſchafft/ würckliche
aufflaſſung/ vnd entreumung beſchehen/ vnd daß der
Lehnherr ſolcher Bahrſchafft die art/ vnd eigenſchafft
des Erbes benohmen/ vnd es in Lehen verwandelt habe:
facit expreſſus textus lib.1. Landrecht artic.34. Unde apparet,
daß auch nach gemeinem Landrüblichen Sachſenrecht
pro requiſito ſubſtantiali, die würckliche entreumung/
vnd etlicher Zeit beſitzung der zu Lehn recognoſcir-
te güter/ erfolget ſein müſſe. Verba ſunt; Welcher Mann
ſeyn eigen gut/ ſeinem Herren aufſgibt/ vnd daß wieder zu
Lehn empfehet/ dem Herren hülffe die gabe nicht/ er behal-
te dann daß gut leiblichen in ſeiner gewehr/ Jahr vnd tag.
Vid. VVeſſenb.conſil. 79 in fin. ubi ſuadet, ut pecunia ſtatim ad
Cameram deponatur pro feudali: adde Moller. part. 3. Conſtit. 30.

nu. 6. ubi amplius monet: Quando ad Cameram Principis non ſit translatio rerum in feudum datarũ, ad minimũ de ſtylo Curiæ, in literis Inveſtituræ poni oportere. daß der Lehnsherr/der auffgelaſſenen Bahrſchafft/die Natur des Erbes genommen / vnd daſſelbe geld zu Lehen gemacht habe. Nun kan hoc noſtro caſu, von gegetheilt kein Lehnbrieff produciret werden: Daß dieſe kauffgelder jemals Lehn/ oder zu Lehn auffgegeben vnd recognoſciret werden. Ja es haben zwar offtgedachte Lehnsvettern/ nach des vnmündigen Tode/die Lehn geſucht / aber beym Ambt einige verleihung / nun erſt / nicht erlangen können.

Daß ander requiſitum formale, iſt / expreſſa donantis voluntas: daß nemblichen/ deß jenigen / der die belehnung/vber ſeine Erbgüter/annimbt/ außdrücklicher / klarer wille/vnd meinung ſey/ auch in dem Nahmen/vnd zu dem inhalt dieſelbe begehre / vnd annehme / daß er/ ſeine Erb/vnd eigene güter/ dadurch dem Lehnsherren vbergeben/ vnd von jhme/hinwieder zu Lehen/ annehmen wolle. Welches den/ dermaſſen notwendig/ daß/ ob ſchon einer/ ſeine Bahrſchafft zu Lehn auff gebe/ vnd darüber/ eine belehnung annehme/ vnd doch ſeyn wille/ gemüht/ vnd meinung nicht wehre/ daß ſeine Erbgüter dadurch ins Lehn verwandelt werden ſollen/ ſo würde hierdurch doch kein Lehnſchafft eingeführet/vnd were alß dann / ſolche recognition, vor nichts: Dieſelben Erbgüter auch/ vnd bahrſchafften/würden dadurch in Lehn nicht verwandelt: Dem Lehnsherren wüchſe auch kein Lehnsgerechtigkeit daran zu/ſondern die güter verbliebẽ/in jhrem vorigen ſtande/deß Erbrechtens: prout hoc, in ſpecie, & punctualiter, late tradit *Carol. Molin. §. 1. gl. 5. n. 21. & num. 23 cum ſeqq. per ibi alleg. Burſat. conſ. 46. num. 17. Rol. à Val. conſ. 50. num. 63. vol. 3.* Inſonderheit/ muß dieſes allenthalben/ gantz klar / vnd kuntbar ſein/per verba diſpoſitiva, & inductiva translationis dominij, vnd nicht etwa nur angedeutet werden.

43 Generaliter † enim, talia, in feudi pactis, & contractibus, verba, adhiberi oportet, ut, feudi conceſſionem, ſignificent, & importent: *Roſenth. in ſynop. feud. cap. 6. concl.*

44 *28. & 29. ubi plures alleg.* nemo † enim præſumitur velle, quod expreſsè non dicit: *l. liberto. §. pen. de ann. legat. l. Labeo. §. idem Tubero ff. de ſupellect. legat.* ex quo, vulgatum il-

45 lud, quod † inſtrumentum non dicit, neque nos dicere debemus: *l. ſi ſervum. §. non dixit ff de acquirend hered Tiraq. in l. ſi unquam. verb. libertis. num. 11. C. de revoc. donation.* item

46 illud, † voluntatem diſponentis, colligi, ex modo, & forma producendi: *Bart. in l. ſi ſocietatem. §. arbitrorum. col. 4. Alexand. conſil. 55. col. 2. vol. 5. Gravet. conſil. 2. num. 8.* ne-

47 minemque † præſumi eam elegiſſe viam, per quam ju-

48 dicia ſua ſubverterentur: *l. 3. ff. de teſtam. milit.* omnes † actus, ſecundum intentionem, & mentem agentium, interpretationem recipere: neque ultra vim ſuam, atque effectum porrigere: *l. obligationum. de action. & obligat. l. ſi is qui. §. fin. ff. commod. l. non omnis. ubi Iaſon. ff. ſi cert. petat.* Ratio, ſecundi hujus requiſiti, dependet à priori. Feudum enim, non nudo pacto, ſed traditione conſtitui-

49 tur. Ad † traditionem autem, ante omnia, requiritur, voluntas & conſenſus: *l. quæ ratione. 9. § 3. l. ſi procurator. 35. l. cum in corpus. 36. ff. de acquir. rer. domin. l. in omnibus. 55. ff. de obligation. & action.*

Daß dritte requiſitum formale, iſt / juramentum fidelitatis: davon/ ex conſueto Curiæ ſtylo, dieſe clauſula, in den Lehnbrieffen/ paſſim zubefinden: Darauff vns dann/die NN. gewöhnliche gelübt/ vnd Eyde gethan/ davon/vns vnd vnſerer Cron Behemb zu dienen / alß

50 ſolcher Lehn recht iſt. Quodque, † de ſubſtantia feudi, ſit juramẽtum fidelitatis, prorſus dubio caret: *c. un. qual. jur. deb vaſal. c. un. de form. fidelit. c. un. de nov. form. fidelit. Roſenth. in ſynopſi. cap 6. §. 42. & ſeqq & §. 158. cum ſeqq. Duaren. de feudis, cap. 7. num 9. Curt part. 2. quæſt 3. VVeſſenb. cap. 8. n. 20. & ſeqq. Schrader. part. 5. cap. 3. n. 3.* Wann auch / offtgemelte Lehnsvettern/ vber dieſen Kauffgeldern/ daß Iuramentũ fidelitatis gleich geleiſtet hetten/ ſo weren doch dieſelben hierdurch nicht Lehen worden. Feudi † enim naturam: 51

pecunia, ne quidem, ex juramento agnatorum, induitur: *Iſern. Præpoſ. Afflict. & Dd. communiter, in c. ſi vaſal. ab aliq. interpel. fuer. Roſenth. d. concluſ. 11.* nec † obligatur, 52

qui rem mobilem, in feudum dans, vel accipiens, fidelitatem domino juravit, quoniam contra contractus ſubſtantiam eſt, ideoque à jure reprobatum, atque ſic, ſuper impoſſibili de jure, præſtita fidelitas, exiſtit nulla: *arg. §. impoſſibilis Inſtit. de inutil. ſtipulat. l. non ſolum. 31. ff. de act. & obligat. Schrad. part. 3. de feud. cap. 1. num 10.* Wann auch/ dieſe Kauffgelder/ Lehn ſeyn ſolten/ dieweil / ein † jedes feu- 53

dum, poſt mortem vaſalli, aut aliam quamlibet feudi mutationem, in Jahr vnd tag/von dem Lehnsfolger recognoſciret werden muß/ohne diß/ feudum pro aperto, gehalten/vnd dem Lehnsherren eröffnet/ wird: *c. 1. quæ fuit prim. cauſ. benefic. amit. c. 1. quo temp. mil. inveſt. pet. deb. c. 1. de capit Conr. c. 1. quoniam. de prohib. feud. alien. per Lothar. Curt. Iun. p. 4. num. 48. Zaſ. p. 7. num. 1. VVeſſenb. cap. 8. n. 3 Schrad. p. 6. c. 2. num. 73. Duaren. de feud. cap. 14. num 2. in fin. Borch. de feud c. 8. num 4. Vult. cap. 7. num. 61. Roſenthal. quæſt. 30. num. 1. in fin.* Vnd aber/ obgenante Lehns Vettern / poſt venditionem feodi, die Lehen/ vber vielerwehnete Kauffgelder/niemals geſucht/ da doch viel Jahr ſchon darüber verſtrichen/vnd daß fatale renovationis Inveſtituræ, vielfältig verfloſſen / were ſolcher reſt/der Kauffgelder an jhr Majeſtet alß ein eröffnet Lehn verfellet/vnd hetten/ die gemelten Lehnsvettern/ daran kein intereſſe, oder anfoderung Ob auch dieſelben/hieran einig intereſſe, jemals gehabt/ würden ſie deſſen/ bey der Kauffhandelung/ vnd ſolgenes / bey abzahlung der ſchulden/ ſich wol haben erinnert, vnd angegeben. Dieweil aber ſolches von jhnen/oder dem Lehnherren/oder ſonſt jemand anders / nicht beſchehen/wil dahero notwendig folgen/daß es/ durchauß/ kein

Lehn ſey: Ex † obſervantia enim ſubſecuta, in quålibet 54

materia voluntas præcedens declarari ſolet: *l. ſed Iulianus. §. proinde ff ad Macedon. §. pavonum. Inſtit. de rer. diviſ. Bart. in l. cæteræ §. fin ff. de legat. 1. Gravet. conſ. 101. n. 3. vol. 1. Menoch. conſ. 349. num. 15 lib. 4.* eſtque tralatitium, obſervantiam

† interpretari atque declarare actus naturam: quod, in 55

terminis feudi tradunt, *Alciat. reſponſ. 199. num. 129. Menoch. conſ. 2. num. 264. & conſ. 32. n. 45. & 64. lib. 1. &c.* † plu- 56

timum prodeſſe, ad actus dubij interpretationem; ut ſcribunt, *Dec. conſil. 441. num 13. & conſil. 283. num. 7. Gravet. conſil. 102. num. 12. & 226. num. 6. Natta, conſ. 192. nu. 4. & conſ. 406. num. 18 Menoch conſ 191. num. 84.* Ob auch

wol/in ſolchem Fall/wann † Brüdere ſich getheilet/ vnd/ 57

der eine Lehen / der ander Gelde genohmen/ oder auch in dem Fall/da/ der eine / ſein Lehn verkauffet/ vnd daneben zugeſagt/daß pretium, oder Kauffgeldt / wiederumb zu Lehn zubringen / ehe aber ſolches zu werck gerichtet / mit tode abgangen/ die allodial Erben/denen/ pacto non obſtante, die Kauffgelder/ als Erb/zugetheilet werden / den Lehnsfolgeren/wegen des verſtorbenen contracts, ad intereſſe, verbunden ſein. *VVeſſenb. de feud cap: 7. in fin. Borch. de feud. cap 6. num. 14. Herm. Vult. lib. 1. de feud. cap 5. num. 10. verſ. valet tamen. Conſultat. Saxonic. vol. 1 part. 2. de ſucceſſ. & ultim. voluntat. quæſt. 28. Elect. Conſtit. part. 3. Conſtitut 30,* Iſt doch/ in dieſem Fall/ nichts dergleichen / denn / einmal/ der verſtorbene/ oder ſein Vatter / diß gelde / davon die Frage itzoiſt/ ex hereditatis diviſione, nicht bekommen: weniger/daß Lehn verkaufft/oder ſich verpflichtet/die vbrige kauffſum/poſt deductionẽ æris alieni, in Lehen hinwiederumb zuwenden: Sondern die offt erwehnte Lehens vettern / alß Vormunden / haben / deß Vnmündigen Lehngut/ ſelbſt verkaufft / vnd / dabey mit keinem wort reſerviret, oder bedinget / daß die vbrige kauffſum Lehn ſein / oder/ in Lehn gewandt werden ſolte: Da ſie dann ſelbe Zeit gnung / in fünff Jahren / gehabt / vnd doch

hierumb/

hierumb/ im wenigſten / ſich nichts angenohmen. So
58 muß † auch ſonſten/ wann ſchon/ daß pactum ſich allerdings richtig/ vnd/ der allodial Erbe/ ad intereſſe, ſich ſchuldig/ befindet/ der Lehnsfolger zuvor ſein intereſſe dociren/ vnd wird daſſelbe gemeiniglich / ad minimum reduciret vnd gezogen: wie hiervon ſchreiben / *Moller. d. part. 3. Conſtitut. 30. & Veſenb. conſ. 79. per l. fin. ff. de pretor. ſtipulation cum ſimilib.*
59 Belangende † die oben/ vom gegentheil / eingeführte argumenta, können dieſelben: ex hactenus deductis, gar leicht refutiret/ vnd abgeleinet werden / vnd iſt albereit/ auff dieſelben/ mit feſtem grunde/ vnd beſtand. rechtens/ geantwortet/ von / *Ioh. Köppen. deciſ. 18. n. 7. Dominic. Arum. in diſput. feudal. 4. theſ. 11.* vnd andern/ dahin/ geliebter kürtz halben/ man ſich referiret/ vnd hiemit beſchlieſſen thut: Iudicio aliorum ſemper ſalvo. Signatum An. 1604.

N. N.

CONSILIVM LXXII.

Quæſtio.

An donatio ſive legatum, ſine conſenſu domini & agnatorum ſimultaneè inveſtitorum, in teſtamento fœminis relictum, ex feudo debeatur.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Quilibet in re ſuâ moderator eſt, & arbiter.
3 Iniquum eſt, ingenuis hominibus, liberam rerum ſuarum adminiſtrationem denegare.
4 Maxime verè in teſtando de rebus ſuis.
5 Reipublicæ intereſt, ultimas voluntates ſuum ſortiri effectum.
6 Diſpoſitio teſtatoris pro lege habenda.
7 Iudicia defunctorum non debent everti, aut cavillari.
8 Princeps nequit facere ut teſtamentum iure factum non ſervetur.
9 Teſtator dicitur injuriam pati, ſi voluntas eius non ſervetur.
10 Hereditate indignus eſt, qui teſtamentum evertere molitur.
11 De feudis nulla poteſt fieri diſpoſitio, vel ordinatio.
12 Vaſallus ne quidem ad pias cauſas de feudo diſponere poteſt.
13 Fœminæ à feudorum ſucceſſione ſunt excluſæ, niſi hoc expreſſe in inveſtiturâ fuerit determinatum.
14 Fœminæ legitimam ex bonis feudalibus petere nequeunt.
15 Fœminæ, honeſtâ elocatione ex feudis, & totâ hereditate paternâ, pro more regionis contentæ eſſe coguntur.
16 Fœminæ, dote & paraphernalibus, pro dignitate natalium, & conſuetudine patriæ, conſtitutis, contentæ eſſe debent.
17 Legatum, vel donatio ex feudis non debetur.
18 Inveſtitura ſimultanea, quotieſcunque caſus contigerit, ab inveſtitis neceſſario renovanda.
19 Per ſimultaneam inveſtituram ius reale acquiritur inveſtitis, quod ipſis ſine facto eorum nequit auferri.
20 Simultaneæ effectus eſt iure Saxonico, quod reciprocam obligationem inducit.
21 Ius ſimultaneæ inveſtituris acquiſitum, neque à domino, neque à poſſeſſore ipſis invitis extorqueri poteſt.
22 Nihil tam congruum humanæ fidei, quam ea, quæ inter contrahentes placuerunt ſervare.
23 Obligationi ſemel conſtitutæ, altero non conſentiente, renunciare nemo poteſt.
24 Ius alicui quæſitum, ſine proprio ipſius facto auferri nequit.
25 Alteri per alterum iniqua conditio inferri non debet.
26 Quod plurium conſenſu eſt contractum, non niſi mutuo eorum ipſorum diſſenſu reſolvitur.
27 Vaſallus ne quidem domino conſentiente, feudi conditionem deteriorem facere, vel ſucceſſoribus præiudicare poteſt.
28 Simultanea, quoad inveſtitos, contractui ſocietatis comparatur.
29 Simultanea, ſimile, æquale, & idem ius, omnibus ſimultaneè iunctis largitur, non tantum iure Saxonico: ſed etiam iure communi feudali.
30 Voluntates declarantur verbis & rebus ipſis atque factis.
31 Facta cenſentur eſſe fortiora ad declarandam hominis voluntatem, quam ipſa verba.
32 Qui voluit, conſequens, videtur etiam voluiſſe antecedens, hoc eſt, omnia, ſine quibus illud non poteſt procedere.
33 Vaſallus, ſine domini conſenſu, ſub metu amiſſionis, nec poſſeſſionem ſolam in alium transferre: nec pignori dare, nec donare, nec permutare, nec vendere, aut quocunque alio titulo alienare feudum poteſt.
34 Feudum ſtatim committitur, etiamſi alienatio, ſive diſpoſitio, ex aliqua cauſſa eſſet ipſo iure nulla.
35 Diſpoſitio ſine ſpeciali domini conſenſu facta, ipſo iure invalida & nulla eſt.
36 Heres non præſtat factum defuncti, tendens ad defraudandum, vel privandum heredem beneficio, quod ei lex in bonis defuncti conceſſit.
37 Heres factum defuncti minimè præſtat, in iis bonis, quæ defunctus heredi neceſſariò relinquere debuit.
38 Servitia domino debita, ob defectum ſumtuum, vaſallus difficulter præſtat.
39 Iuſtitia eſt conſtans & perpetua voluntas, ſuum cuique tribuendi.
40 Feudum à defuncto alienatum, ab herede, licet inventarium non confecerit, revocari poteſt.
41 Retentio facilior & favorabilior eſt, quam petitio ſive recuperatio.
42 Sententia de hac quæſtione Appellat. Cæſar.

ES † hat A. im 71. Jahr / den 4. Novembris ein 1
Teſtament gemacht/ ſeine drey Söhne/ B. C. vnd D. zu Erben aller ſeiner Lehn vnd Erbgüter inſtituiret/ denſelben ſeine drey Töchter/ in caſum non exiſtentium liberorum, in den Erbgütern ſubſtituiret/ vnd ſeine Lehn folgender geſtalt beſchweret: daß ſeine Weib jhr Leibgeding darauff haben/ vnd ſeine drey Töchtern/ vnd auß denſelben vnterhalten/ vnd außgeſtattet/ auch andere onera verrichtet werden ſolten: Wie auß dem Extract gemelten Teſtaments zubefinden/ vnd diß inſonderheit: Da gedachte ſeine Söhne alle/ ohne Kinder verſtürben/ daß alle/ vnd jede Erbgüter / ſo ſie von jhme ererbet/ auff ſeine Töchter/ vnd deroſelben Erben / ohn einige abkürtzung Trebellianicæ, vel Falcidiæ, reſtituiret, vnd zugeſtellet werden.

Begebe ſich es auch/ daß ſeine Töchter/ ſämbtlich/ oder aber eine/ oder zwey / daſſelbe erleben würden / daß ſeine Söhne/ oder deroſelben Leibes Lehns Erben/ alle ſambtlich/ ohne Leibes Lehns Erben verſtürben: vnd alſo ſeine Lehngüter/ auff ſeine Vettern verfället würden/ daß auff ſolchē Fall dieſelben ſeine Vettern / auff welche die Lehngüter verfellet/ ſchuldig vnd pflichtig ſein ſolten/ ſeinē Töchtern/ ſo viel derſelben am leben/ vnd an ſtadt der verſtorbenen/ jhren Leiblichen Kindern/ einer jeden 4000. Thaler auß dem Lehngut zugeben vnd zuentrichten.

Nun hat ſich der Fall ohnlengſt begeben / vnd iſt ſein letzter Sohn D. vor einem Jahre / auch ohne Leibes Lehns Erben verſtorben / vnd daß Lehn an E. alß an den nechſten Lehns Vetter verſtammet vnd gefallen. Die Töchter aber/ haben die Land-Erbſchafft repudiret/ welche ſie abſque onere Falcidiæ, & Trebellianicæ, ex teſtamento paterno, zuadiren gehabt: Weil ſie beſorget/ der ſchulden/ vnd vnrichtigkeit / bey ſolcher Erbſchafft mehr/ als deß gewins ſein würde: daß legat aber/ der 12000. Thaler/ wollen ſie ſtracks/ mit recht/ von E. erzwingen: haben auch die ſachen albereit in judicio anhengig gemacht. Dagegen E. vnterſtanden rechtens/ an dieſer Legatfoderung jhnen nichts geſtehen kan. Vnd haben ſie zwar den Buchſtaben des Teſtaments vor ſich vnd die dißfals gemeine beſchriebenen rechte/ daß vermöge derſelben/ ein jeder/ mit dem ſeinigen zuthun / vnd laſſen / vnd darvon/ tam per viam contractus, quam ultimæ voluntatis zudiſponiren/ vnd dieſelben/ wem er will / zuzuwenden gute macht hat: ex † communi regulâ, quâ traditur 2
quod in re ſuâ, quilibet ſit moderator & arbiter *l. in re mandata. C. mandat.* & habeat quiſque in eis jus liberum: *§. ſed & major. inſtit. de his, qui ſunt ſui vel alien. jur. l. non uſque ff. ſi quis à parent. manumiſſ.* ac † ini- 3
quum cenſeatur, ingenuis hominibus, non eſſe liberam rerum ſuarum adminiſtrationem; ut inquit *Gallus, in, l. 2. ff. ſi quis à parent. manumiſſ.* præſertim † in teſtando, 4

ut notatur in l. 1. C. de SS. Eccleſ. l. ſtipulatio hoc modo. ff. de
Verb. obligat. Socin. Iun. conſ. 80. num. 11. & 12. vol 2. ac gra-
vior cenſeatur injuria, (quæ, ut aiunt Impp. Valent. Theod.
& Arcad in l. dudum. C de contrah emt. inani honeſtatis co-
lore velatur, ut homines de rebus ſuis aliquid facere co-
guntur inviti) non relinquere hominibus liberam, de
5 rebus ſuis teſtandi facultatem: cum reipublicæ † inter-
ſit, ut ultimæ voluntates ſartæ rectę permaneant, utque
effectum ſuum conſequantur: l. vel negare. ff. quemadm te-
ſtam. aper. l. Gallus. §. ſi quis. ff. de liber. & poſthum. & ibi Ca-
ſtrenſ num. 3. Dec. in l. teſtamentu. ff de reg. Iur. Peregrin. de jur.
fiſc lib. 2. tit. 6. num. 31. Gomez. var reſolut. lib. 1. cap. 4. num. 6.
6 verſ. 5. Dec. conſ. 499. num 3. Cum † diſpoſitio teſtatoris
pro lege ſit habenda: text. in §. diſponat. Authent. de Nupt.
Et nihil magis hominibus debeatur, quam, ut ſupremę
voluntatis, liber ſit ſtylus, & licitum: quod amplius re-
7 diturum non eſt, arbitrium: ac † judicia defunctorum
nimiâ ſubtilitate fraudari, ac everti non debeant: l. ſi
quis heredem. C. de Inſtit. & ſubſtit. d. l. 1. C. de SS. Eccleſ. l. ver-
8 bis. 120. ff de Verb. ſignif. ita, ut † nec Princeps facere poſ-
ſit, quo minus teſtamentum ritè ac ſolenniter factum,
ſervetur: l. ſi teſtamentum 10. C. de teſtam. immò injuriam
9 † pati dicitur teſtator, ſi voluntas ejus, vel in minimo nō
ſervetur: Bald. in c. cum acceſſiſſent de . conſtitut. c. ultima vo-
10 luntas. 23. quæſt. 3. Darzu † noch ferner diß kompt: daß die
rechte denjenigen/ ſo jemands von dem ſeinigen/ ſeines
gefallens per ultimam voluntatem zu diſponiren; zu hin-
dern oder/ ſein Teſtament vnd diſpoſition zu impugniren
vnd vmbzuſtoſſen ſich bemühet/ der Erbſchafft nicht fehig
noch würdig achten: ut communiter ſcribunt Dd. in l. poſt
legatum. ff de his quib. ut indign. tot. tit. ff & Cod. ſi quis aliq. teſt.
prohib. Aretin conſil. 96. col. penult. Burſat. conſil. 234. num. 47.
lib. 3.

Aber hiergegen/ vnd was ſonſten ex jure communi,
pro teſtamenti tenore & favore möchte auffgebracht
werden/ kommen E. folgende rationes excipiendi zu-
ſtatten.

11 Erſtlich/ beſagen die Rechte außdrücklich/ quod † de
feudis nulla poſſit fieri in teſtamentis ordinatio, vel di-
ſpoſitio: c. 1. in princ. de ſucceſſ. feud. c. 1. §. donare. qualit. olim.
feud. alien. pot. idque communiter ſequuntur omnes in c. 1. de alien.
feud. patern. Octav. Bammacar. tit. ſi de feud. defunct. controverſ.
c. omnes filij. quæſt 3. num. 40. Pariſ de Put. de redintegrat. feud.
cap. 111. num. 1. & c. 293. num. 7. & ſeq. Iul. Clarm in §. feu-
dum. quæſt. 40. num. 5. Zaſ. Epithom. feud. part. 9. num. 25. &
12 num. 40. Et, † ne quidem in pias cauſas vaſallus de feu-
do diſponere poteſt: d. § donare. Roſenth de feud. cap. 7. § 3.
Vult. lib 1. de feud. cap. 9. num. 71. Niel in diſput. feudal. diſput.
6. theſ. 4. lit. t. & theſ. 6 lit. a. in pr facit etiam c. imperialem. de
prohibit. feud alienat cum ſimilib.

Vors ander iſt die verordnung der allgemeinen
Kayſerlichen vnd Sächſiſchen Lehnrechte clar: Quod
13 † fœminæ, aut filiæ, à feudorum ſucceſſione, & partici-
patione ſint excluſæ, niſi hoc expreſsè in inveſtiturâ fue-
rit determinatum: c. 1. in princ. & §. fin. de ſucceſſ. feud. cap. 1.
§. & quia. qui feud. dar. poſſ. c. 1. ver. proles fœmina. de ſucceſſ.
fratr. & grad. ſuccedent. c. un. an mat. ſuccd vel alq. Hart. Piſtor.
lib. 1. quæſt. 34. num. 5. & ſeqq Vult. lib. 1. de feud. cap. 9. num.
14 27 Iohan. Niel. diſput. feud. 5. theſ. 3. lit a, in † tantum, ut nec
legitimam ex bonis feudalibus petere poſſint, cum ex-
cluſus lege, vel ſtatuto à ſucceſſione ab inteſtato, exclu-
ſus quoque cenſeatur quoad legitimam: ut aſſerunt Dd.
communiter, in l. Gallus. § quid ſi tantum. ff. de lib. & poſthum.
Bald. in l. maximum vitium. quæſt ultim. C. de liber. præter. & in
l. ſancimus. in princ. C. de inoffic. teſtam. Ioan. Niel. diſput. feud. 5.
theſ. 8. lit d Herm. Vult. lib. 1. de feud. cap. 9. nu. 116. VVurmb-
ſer de feud Obſervat. 11. num. 2. Schrad. tract. feud. part. 7. cap. 5.
15 num. 52. Et, † ob id honeſtâ elocatione ex feudis, & totâ
hereditate paternâ pro more regionis, contentæ eſſe
coguntur: ad notorietatem referendo. Vide Hartm. Piſtor.
lib. 2. quæſt. 38. Thoming deciſ. 2. Menoch. de arbitr. judic. lib. 2.
cent. 2. cauſ. 249. num. 1. & ſeqq. Socin. Iun. conſ. 288. incip circa
primum. col. 7. lib. 2. Andr. Kobl. lib. 1. exercit. 2. n. 51.

Vors dritte/ † haben die Töchter jhren vnterhalt/ 16
ehe vnd ſchmuckgeld vnd völlige außſtattung/ jhrem ſtan-
de, vnd dem Landesbrauch nach/ vnd vber diß/ an Erb-
ſchafft nach des Vattern/ der Mutter/ vnd Brüder ab-
ſterben ein anſehnliches bekommen/ auch deß letzt verſtor-
benen Brüdern zu adiren gehabt: damit ſie billich content
vnd zufrieden ſein ſolten: per l. ſi id quod. §. Idem Celſus. ibi-
que Mudaus. ff. pro ſoc. & per ea, quæ tradunt VVeſſenbec. conſ. 79.
num. 10. Petr. Peck. de teſtament. conjug lib. 1. cap. 3. num. 5. &
8. Pariſ. conſ. 29. num. 88. vol. 3. Gravet. conſ 114. num. 13. vol.
1. Menoch. conſil. 168 num. 17. vol. 2. & Maſcard. tractat. de
probat concl. 570. n. 1. vol. 1.

Vnd kan derwegen/ quoad materiam dieſe auffor-
derung/ der Zweiſſtauſent thaler/ in vnd auff dem Lehn/
deſto weniger hafften/ weil dieſelben nicht gefodert werden/
alß eine legitima, oder andere/ auff den Lehngütern haff-
tende realſchuld: Sondern alß ein geſchenck vnd legat.
Nun aber iſt außdrücklichen verſehenen rechtens, daß kein
† Legat, oder geſchenck ex bonis feudalibus præſtiret, 17
vnd entrichtet werde: arg. d. §. donare. qual. olim. feud. alien.
pot. c. 1. de ſucceſſ. feud. §. non ſolum. Inſtit. de legat. l. apud Iulia-
num. § conſtat. ff. de Legat. 1. Albert. Brun. conſ. feud. 18. num.
17. Dominic. Arum. diſput feudal. 6. theſ. 3. Ioan. Godd. diſput.
feud. 8. theſ. 7. lit. c. ubi utrobique plures alleg. Vult. lib. 1. de
feud. cap. 10. num. 45. Niel diſput 6. theſ. 6. lit. t. Andr. Geil.
lib. 2. Obſervat. 154. num 13. Graſ. §. legatum. quæſt. 14.
num. 18

Vors vierdte/ iſt mit den Lehnsbrieffen zubelegen/
daß Anno 1555. Mittwoch nach Felicis, die Gevettern von
N. alle jhre Lehngüter zugeſambletem Lehnrecht/ vor der
Königlichen Lehnshand/ einander auffgetragen/ vnd die
geſambte Lehn/ von Graff N. damaligem Landvoigt/ jh-
nē ſembtlich verreicht vnd nunmehr ins fünffzigſte Jahr/
vber rechtsverwehrete Zeit/ von jhnen in fällen richtig ge-
halten/ vnd befolget worden wie † geſamleter Handrecht/ 18
vnd gewonheit iſt: de qua conſuetudine teſtatur; Hieron.
Schurff. conſ. 16. cent. 1. Hartm. Piſtor. in conſil. Francofurtenſ.
ſubjecto quæſt. feud 27. num 9. Schrader in tract. feud. part. 6.
cap. 1. num 1. Schneidvv. part. 5 nu. 22. So darumb/ vnter an-
derem beſtehet/ quod † per ſimultaneam Inveſtituram 19
jus reale acquiratur inveſtitis, quod ipſis ſine facto eo-
rum auferri non poſſit: l. 1. de pact. l. ſicut. C de obligat. & act.
l. in commodato. § ſicut. ff commod. l. id quod noſtrum. ff. de reg.
Iur. Vnd daß alles deſſen/ was im Sächſiſchen rechten
von der geſambtē Hand/ vnd de effectu ſimultaneæ heil-
ſamlich verordnet; alle Inveſtiti vnd ſampt belehnte effe-
ctualiter ſich zugebrauchen gut fug vnd macht haben ſol-
len. Is † autem jure Saxonico effectus ſimultaneæ in- 20
veſtituræ eſt proprius, quod ſimultanea inveſtitura reci-
procā obligationē inducat: Vachſ. in conſ. poſt quæſt. Hartm.
Piſtor. part. 2 q. 20. n. 22. Et, † jus tale, quod neq; à Domi- 21
no, neq; à poſſeſſore; inveſtitis ſimultaneè non conſenti-
entibus, extorqueri, alienari, aut ullo modo onerari
queat; ſed &, ſi feudum alienaverit poſſeſſor inveſtitus,
contra tertium poſſeſſorem revocatoria competat:
Hartm. Piſtor d. part. 2. quæſt 20. num. 11. & 25. & ſeq. Lehn-
recht cap. 8. Conſtit. Auguſt. part. 2. Conſtit. 45. tum, † quia 22
nihil tam congruum ſit humanæ fidei, quam ea, quæ in-
ter contrahentes placuerunt ſervare: l. 1. in princ. ff de pact.
l. quod ſemel. ff. de reg. Iur. l. 7. in princ. ff. naut. caup ſtabul l. 1. §.
quoties. ff. uti poſſidet. l. 10. C ſi cert. petat. tum, † quod ſemel 23
conſtitutæ obligationi altero non conſentiente, renun-
ciare nemo poſſit: l. ſicut initio C. de action. & obligat. l. de con-
tractu. C. de reſcind. vendit. c. quod ſemel de reg Iur. in 6. Marin.
Vran. conſil. 9. num. 50. tom. 1. tum, † quia jus alicui quæſi- 24
tum ſine proprio ipſius facto, ab altero auferri non de-
bet, neque poteſt: l. id quod noſtrum ff. de regul Iur. l. 2. ff. de
his quæ ſunt ſui vel alien. jur l. ulteim ff. de pact. l. ſolvendo. ff de ne-
got. geſt. Andr. Kobl. exercit. 15. num. 74. tum, † quod alteri 25

per al-

per alterum, iniquam conditionem inferri, factoque alterius aliquem prægravari, nulla, nec æquitatis, nec juris
ratio permittat: ſed, hoc ſuadeat potius civilis & naturalis
ratio, conditionem alterius meliorem quidem fieri
poſſe, per alterum, non autem deteriorem: quodque
26 omnes tangit, ab omnibus approbari debere: &, † quod
plurium conſenſu mutuo ſemel eſt contractum, non niſi
mutuo etiam ipſorum diſſenſu diſſolvi: *l. 1. C. quand. lic. ab emt. diſced. § fin. Inſtit. quib. mod. tol. oblig. 21. l. quod omnes.*
27 *l. nihil tam naturale. ff. de reg. Iur.* tum, † quod vaſallus, ne
quidem conſentiente domino, feudi conditionem ſine
voluntate eorum, ad quos per ſucceſſionem pertinet,
non poteſt deteriorem facere vel ipſis præjudicare:
c. 1. §. hoc quoque. de ſucceſſ. feud. c. 1. §. è contrario. de Inveſtit. de re
28 *alien. fact. c. 1. in princ. de alienat. feudi patern.* tum denique: †
quia ſimultanea Inveſtitura, quoad inveſtitos, contractui
ſocietatis comparatur, *Reſponſ. Lipſenſ. quæſt. 108. nu. 1.*
29 *fol. 179* Et, † ſimultanea inveſtitura hæc ipſa eſt, quæ ſimile,
æquale, & idem jus omnibus ſimul junctis tribuit:
Henning. Göden conſil. 22. num. 4. Modeſtin. Piſtor. quæſt. 40. n. 1. volum. 2. Hartm. Piſtor. 2. quæſt. 20. num. 6. non tantum jure
Saxonico: *Hartm. Piſtor. dict. quæſt. 20. num. 10. 11. 12. 13. & 2. quæſt. 19. num. 58.* ſed etiam jure communi feudali: *cap. 1. verſ. niſi facta fuerit eo pacto. de fratrib. de nov. benefic. inveſtit. cap. 2. §. ſin autem verſic. niſi nominatim hoc dictum. de his qui feud. dar. poſſ. c. 1. §. fin. de feud. March.* Darumb hat A. ſolcher geſampten
Belehnung zuwider / ſine conſenſu agnatorum
ſimultaneè inveſtitorum ſein Lehen mit dergleichen Legat / über alle andere onera nicht beſchweren können. Und
dannenhero auch quod ad formam, propter deficientem
conſenſum, ſimultaneè inveſtitorum dieſe Legat-Foderung
ipſo jure null und nichtig iſt:

Und ob wol vors fünffte / D. auff der Schweſtern anhalten / kurtz vor ſeinem Abſterben / da zuvorn die Vettern
davon nichts gewuſt / mit den Vettern tractirẽ laſſen; weil
ſie den Mangel geſehen / daß dieſelben in ſolch Legat / conſentiren
wolten: haben ſie es doch nicht thun wollen: ſondern
/ der geſampten Belehnung / vnnd alſo deroſelben
30 Rechtens ſich gehalten: tum, quia † nedum verbis ſolum
fit declaratio voluntatis: *l. juris gentium. §. pactorum. ubi Dd. ff. de pactis. l. ſi ita ſtipulatus. §. Chryſogonus. ff. de Verb. obligat.* Sed & multò magis rebus ipſis, atque factis: *l. de qui-*
31 *bus. ubi Br. Iaſon. & Dd. ff. de legib.* quin † immò hæc fortiora
eſſe cenſentur, ad declarandam hominis voluntatem,
quàm ipſa verba: *per text. in c. dilecti filij. de appellat. Abb. conſil. 116. num. 3. lib. 2. Gozadin. conſil. 101. num. 3. Socin. Iun. conſ. 98.*
32 *num. 13. lib. 1.* tum, † quia is, qui noluit conſequens, videatur
etiam noluiſſe antecedens, hoc eſt, omnia, ſine quibus
illud non poteſt procedere: *textus eſt notabilis in l. illud. & ibi Bart. & Dd. notant. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib.*

Es haben auch vors ſechſte / jhr Keyſerl. Majeſt. als
Lehnherr hierein niemals conſentiret, noch daß Teſtament
confirmiret: Davon ſonſten zu Lehnrecht verſehen:
33 Quòd † ſine ſpeciali domini conſenſu, ſub amiſſionis
metu, vaſallus, nec poſſeſſionem ſolam in alium transferre,
& ob id, nec pignori dare, nec donare, nec permutare,
nec vendere, aut quocunque titulo, ſive actu per
quem dominium, vel jus aliquod transfertur, vel conſtituitur,
alienare poſſit: *c. imperialem. de probib. feud. alien. per Frider. c. 1. §. denare. qual. olim feud. alien. pot. l. fin. C. de reb. alien. non alienand. l. 17. § 1. C. de SS. Eccleſ. Roſenthal. de feud. cap. 9. membr. 1. concluſ. 6. Borthold. de feud. ca. 8. num. 35. & num. 48. Franc. de Amic. tit. de his qui feud. dar. poſſ. verb. hoc ergò. num. 6. Schrad. de feud. part. 8. ca. 1. num. 49. Duaren. ibid. cap. 12. num. 6.*
34 uſque † adeò, ut etiamſi alienatio, ſive diſpoſitio, ex aliqua
câuſa, eſſet ipſo jure nulla, nihilominus committatur
feudum: *Clariſſ. Clar. in §. feudum. quæſt. 31. num. 2. Curt. de feud. part. 4. num. 104. per rationes ibid. Weſſenbec. de feud. ca. 11. num. 3.* Derwegen dieſe obgemelte diſpoſition weniger
35 dann nichts iſt, eò certè minus, quod nec cum † domini
quidem conſenſu illa facta eſt, quo caſu diſpoſitionem
à vaſallo factam, prorſus invalidam eſſe, *docet text. in c. un. §. illud. ubi Bald. verſ. quæro an vaſallus. de prohibit. feud. alienat. per Frider. c. unc. de alien. feud. pat. c. un. in pr. qual. olim feud. alien. pot. text. in c. un. §. ſimiliter. & §. ſeq. de L. Corrad.*

Vors ſiebende / würde durch, obgemeltes Legat / oder
donation E. als proximus agnatus, & heres, in feudo
höchlichen graviret und beſchweret. Conſtat † autem he- 36
redem non teneri præſtare factum defuncti, tendens ad
deſtaudandum, vel privandum heredem beneficio,
quod ei lex in bonis defuncti conceſſit: *l. 2. ubi Bald. num. 9. C. de inoffic. donat. Alex. de Imola. conſil. 57. in fin. volum. 5. Hieron. Gabriel. conſil. 125. num. 8. Gravet. conſil. 200. num. 7. vol. 1. Pariſ. conſil. 33. num. 97. lib. 3. Curt. Sen. conſil. 1. in fin. Menoch. conſil. 89. num. 17. volum. 1. Lofred. conſil. 1. num. 16. conſil. 10. num. 24. 25. Guid. Pancir. conſil. 44. num. 31. Anton. Gabr. lib. 6. commun. concluſ. tit. de reg. Iur. concluſ. 11. num. 26. Hartm. Piſtor. lib. 2. quæſt. 14. num. 33.* Quid, † quod in iis bonis etiam, 37
quæ defunctus heredi neceſſariò relinquere debuit, factum
defuncti heres præſtare minimè tenetur: ut poſt
Caſtrenſ. tradidit *Grammat. deciſ. 93. num. 12. 13. Gravet. conſil. 200. num. 7. volum. 1. Menoch. conſil. 80. num. 11. volum. 11. Vinc. de Franch. p. 1. deciſ. 1. num. 38. 39. Pancirol. conſil. 127. num. 21. Anton. Gabr. li. 6. commun. concluſ. de reg. Iur. concluſ. 11. num. 25.*

Vors achte / wenn dieſes Legat / oder donation, auß
dem Lehn gefodert / vnd entrichtet werden ſolte: würde hiemit
dem Lehnherrn ſelbſt præjudiciret. Sintemal E. als
heres, wenig oder nichts ex feudo illo unter deſſen percipiren
vnnd genieſſen würde / biß dieſelbe Anfoderung / über
alle andere debita vollkomlich abgetragen / vnd verrichtet:
adeoque ſervitia † domino debita difficulter præſtare 38
poſſet, ob defectum ſumtuum: *c. imperialem. in princ. de prohibit. feud. alien. per Frideric.* Derwegen auch dieſer Urſach
halben / A. ſein Lehn / mit dergleichen Legat / über alle andere
onera, nicht hat beſchweren können: *argt. l. non debet. ff. de reg. Iur. l. fin. §. ſin autem. C. de acquir. poſſeſſ. l. tranſactione matris. C. de tranſact. l. ſervus. & l. filius. ff. de pact. l. 1. ff. de alien. judic. mut. cauſ. fact. l. ſi filia. ff. de divort. l. 1. §. de eo opere. ff. de aq. pluv. arcend.*
Indubitatum † enim eſt, quod juſtitia, conſtans & per- 39
petua ſit voluntas, à quâ, tanquam matre, tria juris præcepta
deſcendunt, nimirum, honeſtè vivere, neminem
lædere, & jus ſuum unicuiq; tribuere: *l. juſtitia. §. juris præcepta. ff. de juſtit. & jur. c. placuit. de major. & obed.*

Dazu noch ferner / vnd vors neunte auch diß kompt:
quod † feudum à defuncto alienatum, ab herede, licet 40
inventarium non fecerit, revocari poſſit: ut ſtatuunt plurimi,
quos recenſet *Hartm. Piſtor. lib. 2. quæſt. 14. num. 35. verſ. cum itaque* quibus addi poſſunt *Grat. conſ. 91. num. 35. lib. 1. Natta conſil. 470. num. 16. 17. lib. 1.* Quod ſi ergò factum
defuncti non obeſt, in feudo recuperando: longè minus
obeſſe poterit in retinendo: ſiquidem † retentio facilior 41
& favorabilior eſt, quam petitio, ſive recuperatio: *l. 3. ff. de compenſ. l. per retentionẽ. C. de uſur. l. purè. in princ. verſ. expedit. ff. de except. doli. Decian. conſ. 29. n. 92. vol. 1. Gravet. conſ. 6. n. 98. vol. 1.*

Damit man nun deß Rechtens hierunter deſto mehr
vergewiſſert ſein möge: Als wird gebetten / ſich zuberichten:
Ob geſtalten Sachen nach A. ohne conſens ſeiner mitbelehneten
Vettern / der von An. 55. hero / habenden geſamptẽ
Belehnung zuwider / ſein Lehn mit dergleichen Legat / der
zwölff tauſent Thal. über alle andere debita, vñ onera, habe
beſchweren können / vnd / ob die Töchter dieſelben in / vnd
auß dem Lehn zufodern befugt / oder nicht? Signatum. 26.
Jan. deß 1605. Jahrs.

Urthel. † 42

Wir Rudolff / rc. wo fern. rc. So hette A: ohne conſens
ſeiner Mitbelehnen / ſein Lehn / mit einẽ ſolchen Legato; wie
die Frag meldet / vermög der Recht / in ſeinem Teſtament /
nicht beſchweren können: vnd weren derhalben ſeine Töchter
ſolches Legat / von dem Conſulentem zufodern / nit befugt
von Rechts wegẽ. Prag den 3. Febr. deß 1605. Jahrs.

Verordnete Keyſerl. Appellation
Præſident vnd Räthe.

CONSILIVM LXXIII.

Thema.

De matrimonio ſub conditione promiſſo; an ea non eveniente, agi poſſit ad implementum?

S V M M A R I A.

1 Quæſtio proponitur.
2 Quæſtionis annectitur deciſio: mater liberos in poteſtate non habet.
3 Conditionis natura ea eſt, ut nullum producat effectum, niſi prius impleta fuerit.
4 Deficiente conditione, deficit ipſe actus, cui conditio ineſt.
5 Sententia, quæſtioni adjecta.

1 QVÆREBATUR, † ſi puella matrimonium promiſiſſet ſub conditione, nimirum, ſi mater & tutores
conſentirent: horum conſenſu non probato; an puella
ad promiſſum ſub conditione factum, ſervandum, ſimpliciter compelli poſſit? Videbatur † dicendum quod
2 ſic: cum liberos in poteſtate mater non habeat: *deciſ. var. ICt. Lipſenſ. & Witteberg. part. 2. quæſt. 83. num. 13. fol. 42. §. 10. Inſtit. de adopt. & §. fin. eod. de patr. poteſt.* & ne quidem poteſtas patria libertati matrimonij de jure Canonico obſtet, per juris vulgata. Verior tamen eſt ſententia negativa: cum, quia † natura conditionis ea eſt, ut ſi im-
3 pleta non fuerit, quod deficiat ipſe actus, ipſiuſq; actus effectus: ita, ut actus pro nihilo habeatur, nullumq; producat effectum: ſiquidẽ † deficiente conditione, deficit
4 ipſe actus, cui conditio ineſt: vulgaris eſt regula juris: *Gravet. conſil. 170. Roland. à Vall. conſil. 58. num. 15. lib. 3. Tiraq. l. ſi unquam. verb. revertatur. num. 277. C. de revoc. donat. l. pecuniam. ff. ſi cert. petat. l. neceſſario. §. quod ſi pendente. C. de peric. & com. rei vendit. l. ſi quis fundum. ff. de contr. emt. Socin. Iun. conſil. 4. num. 6. conſil. 156. num. 6. lib. 2. Ioan. Petr. Surd. conſil. 157. num. 3. conſil 268. num. 10. lib. 2.* Nec poteſt ſe juvare actor ex ejuſmodi obligatione conditionali, cujus conditio nunquam extitit: pendebat enim conſenſus ex arbitrio tertij: nulla itaque ante conditionis eventum orta inter illos fuit obligatio: *§. ſi ſub conditione. Inſtit. de Verb. oblig. et. l. cedere diem. ff. de Verb. ſignif.* tum; quia expreſsè quæſtio hæc deciſa eſt *in c. ſuper eo. extr. de condit. appoſit.* tum, ob ſtatutum municipale, rationeſque alias. Et ita judicatum in Conſiſtorio Budiſſinenſi in cauſſa D. Jörg. L. contra Jungfraw Mar. K. die 25. Februarij An. 98.

Vrthel †

5 Auff zuerkanten Beweiß / verführtes Zeugnüß / vnnd anders ſo vorkommen zwiſchen D. Jörg. L. Klägern / vnd Jungfrawen Mar. K. Beklagte / erkennen wir zu Recht. Ob wol Kläger etlicher maſſen dargebracht / daß Beklagte jhm mit Vnterſcheid / wo die Mutter / vnd Vormünden conſentiren, Ehegelübnüß gethan: Dieweil aber die jetzo geſetzten Perſonen keinen klaren conſens, noch außdrückliche Zuſage von ſich gegeben / noch ſolches erwieſen: Darneben nach Ordnung der Geiſtlichen / dieſer Ort vblichen Rechten ſolche Ehegelübnüß / ſo in der dritten Perſon Willen geſetzet / vor ſich ſelbſt vnkräfftig vnnd vnbündig; Als wird Beklagte von der angeſtellten Ehebeſprechung billich loßgezehlet / vnd entbunden mit Recht / von Rechts wegen.

Dechant / rc.

CONSILIVM LXXIV.

An molendinum, ratione ſervitiorum, & quod reperitur regiſtratum in libro, ſive regiſtro aliorum bonorum feudalium, concurrente inſuper longi temporis præſcriptione ac poſſeſſione, magis feudale, quam allodiale eſſe præſumatur.

S V M M A R I A.

1 Inveſtituræ tenor ſemper inſpiciendus, & ſtrictè obſervandus.
2 Feudum probatur, quando Princeps, vel alius feudum concedens, ab antiquo aſſerit, rem eſſe feudalem.
3 Quod multò magis procedit, ſi illa aſſertio fuerit geminata.
4 Diſpoſitionis clauſula unaquæque interpretanda, ut aliquid operetur.
5 Diſpoſitio ipſa, & quodlibet ejus verbum operari quidpiam debet.
6 Non eſt recedendum ab his, quæ certam habent interpretationem.
7 Res feudalis præſumitur, quando ejus poſſeſſor præſtat ſervitia, in ſignum ſubjectionis feudalis.
8 Maximè ſi ultra triginta annos illud ita factum conſtet.
9 Res feudalis præſumitur, quod extat in regiſtro bonorum feudalium.
10 Dummodò illud regiſtrum in archivo cuſtodiatur, & habeatur ceu ſcriptura alicujus archivi.
11 Maximè, ſi concurrat longi temporis poſſeſſio.
12 Feudum præſumitur eodem jure pervenire ad heredes, quo fuit.
13 Mutatio eſt aliquid facti, & probanda venit.
14 Res unaquæque in eodem ſtatu manere intelligitur.
15 Servitia feudalia dici nequeunt, niſi & res ſit feudalis.
16 Poſſeſſio talis præſumitur, qualis eſt titulus præcedens.
17 Poſſidens, non poſſidet alio titulo, quàm vult is, qui poſſeſſionem in poſſidentem tranſtulit.
18 Reſervatio, dominij directi eſt ſpecialis differentia inter feudum, emphyteuſin, & bona cenſitica.
19 Prædia privata potius præſumuntur cenſitica.
20 Omnis res, in naturali ſua libertate eſſe præſumitur.
21 Conceſſio ſimpliciter & indefinitè heredibus facta; item, cum facultate liberè faciendi & diſponendi, ſapit allodium & non feudum.
22 Obſervatio, pro conceſſione liberâ, allodium potius, quàm feudum innuit.
23 Reſervatio cenſus ſimplicem arguit ſuperioritatem, non dominium.
24 Argumentum à Iuriſdictione ad proprietatem non procedit.
25 Cenſiticum prædium eſt de territorio, & ſub juriſdictione ejus cui cenſus exhibetur.
26 Proprietas fundi nihil habet commune cum proprietate Juriſdictionis.
27 Feudum conceſſum non præſumitur, nullâ fidelitatis mentione factâ.
28 Fidelitatis mentione omiſsâ, alius potius contractus, quàm feudalis, ad cujus ſubſtantiam fides pertinet, eſt præſumendus.
29 Ut prædium feudale exiſtimetur, oportet mentionem feudi fieri in diſpoſitivis: nõ in reſervatorijs tantum certo modo.
30 Circumſtantiâ facti mutatâ, mutatur jus, quod ex facto oritur.
31 Servitia & onera realia, etiam ex allodialibus hodie debentur.
32 Jure Saxonico omnia bona immobilia traduntur: & abſque judiciali traditione dominium illorum non transfertur.
33 Jure Saxonico, etiam cenſitica bona, & quævis alia immobilia in feudum concedi dicuntur, etſi jure feudi non cenſeantur.
34 Cenſualis ſuo jure non cadit, etſi in mille annis cenſum non ſolveret:
35 Vaſallus & dominus ad paria judicantur, in caſu poſſeſſionis.
36 Reſpublica comparatur pupillo.
37 Receptio ſervitiorum poſt petitam inveſtituram, domino feudum commiſſum dicenti, multum præjudicat.
38 Laudemium eſt quinquageſima pars pretij ipſius rei, propter quam illud præſtatur.
39 Laudemium in feudalibus non datur, niſi ſpeciali conſuetudine id introductum ſit: ſed dominus gratis inveſtire tenetur.
40 Feudum eſt beneficium, ex amore & benevolentiâ concedentis: nec poteſt ſub pecuniæ prætextu concedi.
41 Feudum nuncupatur gratia.
42 De ruſticis bonis, & cenſiticis prædijs, valde controverſum eſt, an laudemium debeatur, in diviſione, & quidem à filio, vel filia, cum ipſo jure ſint heredes.

43 Con-

43 Conſuetudo,laudemium exigens, meritò obſervatur.
44 Conſuetudo propter uſum recipientium, facit, ut juſtum ſit, quod aliàs videbatur injuſtum.
45 Conſuetudo deß Auff. vnd Abzugs / rationabilis eſt.
46 Juriſdictionis fructus reputatur, Auff. vnd Abzug.
47 Reipubl. non præjudicat factum antecẽſſorum.
48 Novum & infrequens non eſt, ut quis diverſo reſpectu, duplicem perſonam repræſentet, & diverſo jure ac diverſis qualitatibus cenſeatur.
49 Quando plura jura diverſa cõcurrunt, in perſonâ unius, perinde habeatur, ac ſi concurrerent in perſonis diverſorum.
50 Qui per ceſſionem, aliorum jura quæſivit, ut ſuo nomine poteſt, & omnium quoque perſonam repræſentat.

DJe hiernechſte mir zugeſchickte Frag / wegen
der Mühl zu K. habe ich alles Fleiſſes in jhren
Vmbſtänden erwogen / dieſelbe mit dem / dieſer
Ort Landes in Schleſien vnd Laußitz vblichem
Gebrauch / wie nicht weniger mit der Verordnung / der
gebräuchlichen Rechten conferirt, vnd gebe hierauff mei-
ne einfaltige Wolmeinung / wie folget / zuvernehmen.
Derjenigen Meinung / ſo die Mühle zu K. denen dabey
vorlauffenden Vmbſtänden nach vor Lehn halten / vnnd
daher / weil B. als in ehelicher Vormundſchafft ſeines
Weibes / weiland C. Tochter / oder derſelben Geſchwiſter /
keinen newen Lehnbrieff geſucht / daß der Rath zur S. die-
ſelbe / gemeiner Statt zum beſten / einzuziehen befugt ſeyn
ſolle / leſt ſich zwar primâ fronte faſt ſcheinbar anſehen /
vnd kommen derſelben folgende Rechtsgründe zuſtatten.
1 Erſtlich / quòd † tenor primæ inveſtituræ in dubio
ſemper inſpiciendus, adeoque ſtrictè obſervandus ſit:
argum. c. 1. de vaſal. decrep. ætat. 2. feudor. 14. Nun beſagt aber
der erſte Lehnbrieff klar / daß Verkauffer E. die Lehen Dien-
ſte vorbehalten, dem Kauffer die Mühle gereichet / wie ſol-
ches auch die folgẽde Brieff melden / vnd theils ſich nomi-
natim ad primam inveſtituram referiren. Vnd wird vn-
ter andern argumentis, quibus in dubio feudum proba-
tur, auch dieſe præſumtion von den Dd. ſtarck angezogen:
2 quando † Princeps, vel alius feudum concedens, ab an-
tiquo aſſerit, rem eſſe feudalem, ut patet ex ijs, quæ al-
legando cumulat *Menoch. lib. 3. præſum. 91. num. 45. Matth. de
Afflict. in c. 1. num. 79. ex quib. cauſ. feud. amit. Vult. de feud. lib. 2.
cap. 3. num. 12. Roſenth. de feud. cap. 12. concluſ. 14. num. 1. argt. l.*
3 *certum. §. ſi quis abſente ff. de confeſſ. ca. 1. de confeſſ.* Idque † mul-
to magis procedit, quando aſſertio illa eſt geminata;
Menoch. d. præſumt. 91. & conſ. 191. n. 50. 52. & 72.
Hierzu dann / vors ander kompt / weil C. in ſpecie in ſei-
nen Brieff ſetzen laſſen / daß jhme in ſolcher Mühle / Toch-
ter / als Söhne / vnd Söhne / als Töchter ſuccediren ſol-
ten: Deſſen es aber nicht bedurfft hette / wann dieſe Mühl
nicht für ein Lehen gehalten worden were: in welchem pro
ſpecificandâ differentiâ feudi Regij (darinnen die ſucceſ-
ſiones nach den Königlichen privilegien zu reguliren) &
communis hereditarij, dieſe ſpecification ſo weit von nö-
then geweſen / ne in defectu filiorum, filiæ excluderentur,
per collaterales, qui fortè ex privilegio ſucceſſorio feu-
dorum Regiorum ſuccedere vellent. Nu iſt aber in qua-
4 vis † diſpoſitione, unaquæq; diſpoſitionis illius clauſu-
la zu interpretiren, ut aliquid operetur, nec ſit ſuperva-
cua: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. c. ſi Papa. de Privileg. in 6. cum con-
cord. Gravet. de indem. mulier. nu. 29. Menoch. conſil. 152. n. 41. lib. 2.*
5 adeoque † non ipſa modò diſpoſitio; ſed & quodlibet
in ea verbum, etiam minimum operari quidpiam debet:
*l. ult. in princ. ubi Dd. ff. ſi cert. petat. l. hanc legem. ff. de contrahent.
emt. Dd. in d. l. ſi quando. Afflict. deciſ. 44. num. 19. Dec. conſ. 2. n. 5.*
Vnd wird vber diß ſolch argument mit den Exempeln
deß Guts N. vnd Kretſchmars zu N. welche ex hoc fun-
damento, deficientibus maſculis, eingezogen worden /
6 mehr erhärtet: ut † proinde ab illis, quæ ſimilem inter-
pretationem ſemper habuiſſe videntur, non ſit receden-
dum, neq; præjudiciorum illorum autoritas contemnẽ-
da: *argt. l. minimè. 23. l. de quibus. 32. & l. ſi de. 37. & l. ſeq. ff. de le-
gib. cum ſimilib. Franc. de Ponte. conſ. 97. nu. 23. pag. 235. Decian.
in apolog. contra Alciat. cap. 22. num. 131.*

Accedit ſuperioribus omnibus, vors dritte / daß Be-
ſitzere ſolcher Mühlen / auch die Lehndienſte / pro ratâ, ver-
richten helffen. Res † autem feudalis ex eo, præſumi- 7
tur, quando rei poſſeſſor præſtat ſervitia, in ſignum ſub-
jectionis feudalis: *Maſcard. volum. 1. de probat. concluſ. 79.
num. 28. & concluſ. 209. num. 16. & 17. Menoch. d. præſumt. 91.
num. 49. ubi vide.* Sonderlich / † wenn ſolches vber dreiſ- 8
ſig Jahr vnd Tag geſchehen were: quo caſu indubitatè
præſumi feudum, & ita eſſe communem opinionem,
docet *Iul. Clarus in recept. ſentent. §. feudum. quæſt. 19.*
Dabey auch vors vierte / noch mehr wolte in achtzu-
nehmen / vnd pro feudo zuſchlieſſen ſeyn; da dieſes Gut /
wie andere / in den alten Verzeichnuſſen, darinnen die
Lehndienſte ſpecificiret, neben andern Lehngütern / ohne
Vermeldung einiger anderbarer Natur / zubefinden we-
re: Res † enim feudalis, etiam ex eo præſumitur, quod 9
reperitur regiſtrata in regiſtro aliorum bonorum feu-
dalium; per ea quæ notat *Menoch. d. præſumt. 91. num. 52.
Maſcard. de probat. concl. 768. n. 10. vol. 2. Iſern. in c. 1. n. 15. in fin.
& ibid. Matth. de Afflict. num. 77. ex quib. cauſ. feud. amit.* dum † 10
modò regiſtrum, ſive liber ille feudalis ita ſit compoſi-
tus, ut habeatur ceu ſcriptura alicujus archivi, & in archi-
vo cuſtodiatur: *Roſenth. d. c. 14. n. 51.*
Sonderlich / vnd fürs fünffte / concurrente † tam lon- 11
gi temporis poſſeſſione: per ea, quæ in ſpecie notat
*Gravet. in tract. de antiquit. temp. in prim. partic. 3. p. principal.
num. 36. Clar. in §. feudum. quæſt. 19. in fin. Matth. de Afflict. in c. 1.
num. 11. verſ. 4. de controv. int. maſc. & fœmin. & in c. 1. num. 72.
ex quibus cauſ. feud. amit. Menoch. d. loc. num. 53. Modeſt. Piſtor.
volum. 1. conſil. 22. num. 20.* Vnd weil denn der erſte adqui-
rens ſolche Mühl / als ein Lehen beſeſſen / auch C. in ſeinem
Brieff in ſpecie, der Tochter ſucceſſion caviret, daher ver-
muhlich ebenmeſſig ſolche Mühl für Lehn erachtet: Als iſt
abermals die Vermuttung Rechtens / pro qualitate feu-
dali, & † præſumitur, eodem jure perveniſſe ad heredes 12
illorum antiquorum: *Maſcard. d. concluſ. 79. num. 19. Me-
noch. d. præſumt. 91. num. 56.* quia, ſi prius fuit feudalis, nunc
etiam talis præſumitur: cum † mutatio facti ſit, & pro- 13
banda veniat: *arg. l. qui teſtamentum. ff. de probation. l. ſi quis
ex argentarijs §. fin. ubi Dd. ff. de edend. l. publicati. C. de teſtamen.
cum ſimilib. Alciat. de præſumt. reg. 2. Menoch. 6. præſumt. 25.*
Et † potius unaquæque res in eodem ſtatu, quamdiu 14
natura ejus patitur, manere, ac durare præſumitur: *l. in-
finalibus. ff. ſin. regund. c. ſemel. ubi Dd. de reg. Iur. in 6. Alciat. d. reg.
2. præſumt. 13. n. 1. & præſumt. 25. n. 1.*
Vnd den letzlich / vnd vors ſechſte / weil der erſte aliena-
tor E. die Lehndienſte klärlich reſerviret hat: welch reſer-
vat ſeinen effect nicht erlangen / noch ſolche † Dienſte / 15
Lehndienſte heiſſen würden, wenn daß Gut nicht ein Lehn-
gut were: quod argumenti, ſive præſumtionis genus, in
terminis latè tractat *Menoch. vol. 4. conſ. 378. n. 68. & Rebuff.
in Comment. ad Conſtit. Galliar. tom. 1. tract. de evocatione. nu. 71.*
Inde † fit, quod talem præſumamus poſſeſſionem, qua- 16
lis eſt titulus præcedens: *Br. in l. cum ſolut. n. 4. verſ. tertio ca-
ſu. ff. de uſucapion. Maſcard. de probat. concluſ. 1196. n. 7.* Neque
† etiam poſſidens alio titulo quam vult is, qui poſſeſſio- 17
nem in poſſidentem tranſtulit, poſſidere poteſt: *gloſ. in l.
quædam mulier. verb. ſufficiebat. ibi Angel. num. 4. & Dd. ff. de rei
vindic. Br. in l. 1. num. 2. C. de acquir. poſſeſſ. Maſcard. in tr. de pro-
bation. concluſ. 1196. num. 1. & 2.* Deſſen aber allen vngeach-
tet halte ich die andere Meinung im Rechten vnd der Bil-
ligkeit / allen ſich ereigenden particular Vmbſtänden
nach / mehr gegründet ſeyn / nemlich / daß dieſe Mühle zu K.
für kein Lehen / ſondern für ein prædium cenſiticum, vel
cenſuale zuachten: vnd / ſolches kürtzlich darumb:
Erſtlich / daß / weder der erſte Concedens, noch auch die
folgende Herrſchafft jhr niemals / daß dominium dire-
ctum im wenigſten fürbehalten: quam † eſſe ſpecialem 18
differentiam inter feudum, emphyteuſin, & bona cenſi-
tica, notant *gl. in c. conſtitutus extr. de relig. domibus. Menoch. lib.
3. præſumt. 106. num. 1. Vult. in tr. feudal. lib. 2. cap. 12. num. 8.*

Hottoman. in diſput. feudal. cap. 34. & 35. Borcholt. de feud. cap. 3. Sondern / es iſt der Vorbehalt principaliter auff die Zinß gerichtet: quorum in reſervatis primo & digniori loco fit mentio, im erſten Brieffe: ja in C. Kauffbrieffe / wird deutlich der Zinß in unterſchiedenen Poſten vermeldet; wie auch der decem, und andere Beſchwer: aber keiner Lehnſchafft wird dabey erwehnet: ſo wenig / als auch in folgenden Brieffen.

Vors andere / ob wol etliche Rechtslehrer wollen / daß in dubio potius emphyteuſis, vel feudum, quàm contractus cenſiticus zuvermuthen: ſo hat doch die widrige Meinung
19 mehren Beyfall / ſonderlich in † prædijs privatis, quæ potius præſumuntur cenſitica: *Auguſt. Beroj. in 17. q. & in c. 1. ext. de reſtit. in integr. quam ſententiam jam olim in judicando ſecuti ſunt Lipſenſes, ut apparet in manuſcript. controverſ. part. 1. qu. 14. & ſecutus eſt deciſivè Elect. Auguſt. d. part. 2. conſtit. 39. ubique Dan. Mollerus.*

Darzu vors dritte kompt præſumptio generalis, quod in dubio potius pro libertate, quàm ſervitute, atque ita magis pro allodio, quàm pro feudo ſit præſumendum:
20 Quæ ſententia rationis non eſt expers: Omnis † enim res in naturali ſuâ libertate conſtitiſſe & manſiſſe præſumitur, donec cõtrarium probetur: *textus de hac ipſa re ſatis expreſſi ſunt in c. 1. §. 2. ſi de feud. defunct. c. un. §. ſed ſi inter de controv. inter maſcul. c. ſi contentio. §. & ſimiliter. de capit. qui cur. vẽd. l. altius. 6. l. ſi in ædibus. C. de ſervitut. quam quoq; ſententiam innumero penè Dd. ſuffragio corroborant, Menoch. lib. 3. præſumt. 91. n. 1. & ſeqq. Vult. de feud. cap. 3. n. 10. quibus adde Cacheran. deciſ. 32. Afflict. deciſ. 267. Iul. Clar. in §. feudum. qu. 18. Borch. de feud. c. 2. n. 14. Modeſtin. Piſtor. vol. 1. conſ. 22. n. 1. Ioan. Godd. in tr. manuſc. cap. 10. concluſ. 17. eamq; juri Saxonico congruam eſſe apparet, ex artic. 4.* Landr. *lib. 2. Schneidw. part. 9. feud. c. 2. n. 43.* Welches ſonderlich und deſto mehr ſtat findet / wo andere argumẽta, oder Umbſtände mit unterlauffen; als allhier iſt / daß die
21 Mühle / bald im erſten Brieff gelichen iſt worden dem † damaligen adquirente, und indefinitè ſeinen Erben: quod perinde eſt, atq; ſi conceſſio facta ſit, quibuſcunq; heredibus totaliter: Item, zuthun und zulaſſen: quæ omnia potius allodium, quàm feudũ ſapiunt: *Menoch. lib. 1. conſ. 191. n. 12. & lib. 3. præſum. 91. n. 32. Iacob. de S. Georg. verb. inveſtitura talem. n. 10. Roſenth. d. c. 12. concl. 14. n. 35.* So werden die Beſitzer niemals Lehenleute ſondern Unterſaſſen / und die tradentes, nit Lehen, ſondern Erbherrẽ / genennet. Deſſen auff alle Brieffe ſucceſſivè nach einander gezogen / und daher
22 zuſchlieſſen; quòd † conceſſio ipſa ſemper obſervata ſit, pro libera & allodiali. Hæc autem obſervatio allodium potius, quàm feudum ſignificat: veluti teſtatur *Menoch. lib. 3. præſumt. 91. ubi & ſi ita de facto reſpondiſſe, in d. conſ. 191. n. 19. ejuſdemq; ſuiſſe opinionis Alciat. ſcribit: quos ſequitur Roſenth. d. concluſ. 14. n. 41.*

23 Welches alles vors vierte / ſonderlichen aber die † reſervatio der Zinſe ſimplicem ſuperioritatem arguit et non
24 dominium: *Alciat. conſ. 107. n. 3. lib. 5.* nec † procedit argumentũ à Juriſdictione, ad proprietatẽ: *Socin. jun. conſ. 139. n. 3. vol. 3. Tiber. Decian. reſponſ. 5. n. 37. vol. 4.* Und beweiſet die
25 Zinßrechnung zwar / prædium † cenſiticum eſſe de territorio, & ſub juriſdictione ejus, cui cẽſus exhibetur, (ſonderlich weil keine Gerichte mit verkaufft;) *argu. Novel. 89. c. 1. §. 2. in terminis ſimilibus Cephal. conſ. 441. n. 19. li. 3.* Aber daher folget nicht / daß dem Erbherrn daß dominium directum,
26 vorbehalten / ſine quo feudum non eſſet: cum † proprietas fundi nihil habeat commune cum proprietate juriſdictionis; *Iohan. Köpen. deciſ. 48. n. 1. pulcrè Knichen, tract. de jure ſuperioritat. cap. 3. n. 319. & ſeqq. multis, ubi vide.*

Vors fünffte / und letzlich / gleich wie alijs circumſtantijs concurrentibus, ex juramento fidelitatis præſtito, arguiret wird / rẽ eſſe in feudũ conceſſam: alſo hat es gleiche
27 Meinung im Gegentheil / ut † nimirum itidem, ſuadentib. circumſtantijs, nullâ fidelitatis mẽtione factâ, feudũ non conceſſum præſumatur, *per notata à Bero. conſ. 115. n. 8. vol. 1. Menoch. conſ. 1. n. 30. lib. 1. & conſ. 191. n. 18. Roſenth. d. concl. 14. n. 39. Schoner. diſp. feud. ult. theſ. 64.* Cum † certè, etſi ju- 28
ramentum remitti poſſit, fides tamen, dem Lehenherren gewehr zu ſeyn / remitti nequeat, atq; adeò, omiſſâ fidei mentione, alius potius contractus, quàm feudalis, ad cujus formam & ſubſtantiam, fides pertinet, ſit præſumendus: Vide pulcrè *Herm. Vult. de feud. lib. 1. cap. 2. n. 9. c. 5. n. 7. & ſeqq. c. 6. n. 1. 8. verſ. quatenus autem fidelitas. n. 9. 10. 11. & c. 12. n. 2. Roſenth. de feud. cap. 2. q. 57. Knichen. in tract. de jur. territor. c. 1. n. 146. & de pact. veſt. p. 1. c. 3. n. 250. & p. 2. c. 5. n. 17. & 25. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1. in princ. n. 114. Tiber. Decian. reſponſ. 19. n. 102. & ſeq. vol. 3. Peregrin. conſ. 4. n. 39. & conſ. 16. nu. 14. lib. 1.* Und irret dagegen nicht / daß in dem uhralten / allererſten Brieffe / daß Wort Lehen / befunden wird / in dem die Lehndienſte genennet / und alſo ex antiquâ aſſertione pro feudo præſumirt werden wil. Denn ſolche præſumtio iſt bey weitem nicht gnung / die generaliorem præſumtionẽ allodij, ſive libertatis, umbzuſtoſſen / oder ſpecialem feudi naturã in prædio, de quo quæritur, zubeweiſen. Und wird damit in ſpecie abgelehnet / quod † mentio feudi non fiat in diſ- 29
poſitivis, ſed tantũ in reſervatorijs, certo modo: &, quod aſſerens non fundat intentionẽ ſuam in mentione feudi diſpoſitivè vel narrativè: *quod in ſpecie, ut huic præſumtioni locus ſit, requiri docet Maſcard. dict. concluſ. 209. n. 9.*

Nõ obſtat vors andere: in C. Brieffe / die clauſula ſucceſſoria, Söhnen / als Töchtern / und Töchtern / als Söhnen; cũ illa planè non fuerit opus, & aliam commodiorem interpretationem illa capiat, quod voluerit ille adquirens verbum generale, Erben / in primâ diſpoſitione poſitum ita declarare: cum alioqui in feodo, Erben / ſignificet regulariter maſculos tantum & proinde, cũ duplici ſine clauſula illa ſucceſſoria, in poſteriore diſpoſitione poni potuerit, præſumendum eſt; potius factum eſſe pro illo adquirente poſteriore, quàm contra illum: maximè, cum & ipſe emerit, non à prios inveſtito, ſed, (quod notandum,) ab ejus vidua: ut proinde ratio æquitatis non patiatur, ea, quæ ſalubriter pro aliquo conſtituta, vel facta ſunt, duriore interpretatione, cõtra eundem detorquere *l. nulla ratio. 25. ff. de legibus.* Und irren dagegẽ die angezogene præjudicia gar nichts, weil ohn Zweiffel in denſelben Fällen die primæ inveſtituræ, auff Söhne und Töchter ſpectirẽ, nicht aber generatim, auff adquirentis Erben / werden gerichtet geweſen ſeyn. Item es muß in denſelben Fällen / ex alijs inveſtiturarum circumſtantijs keinẽ Zweiffel gehabt haben: quòd prædia illa fuerint expreſsè in feudum conceſſa. Mutatâ † autem vel le- 30
vi circumſtãtiâ facti, mutatur jus, utpotè, quod ex facto oritur: *l. ſi ex plagis §. in clivo. ff. ad L. Aquil. l. obligamur. §. ex facto. ff. de oblig. & action. l. eum qui. §. 1. ff. de judic.*

So kann auch / vors dritte / die præſtatio der Lehndienſte nicht irren / weil dieſelbe ſervitia nicht perſonalia, nicht jährlich; ſondern reſpectu glebæ, von den liegenden Grün-
den; wie † nicht minder in Erbgütern / quotidie practiciret, und wenn ein Lehngut ſchon vererbet / gleichwol dadurch ſervitiorum, & onerum realium, nicht benommen wird: quod exemplificatur in eo, qui tenetur domino quotannis deferre accipitres, vel aliquid ſimile; Sicut hanc præſumtionem declarat *Thom. Grammat. deciſ. 77. n. 1. Roſenth. dict. c. 12. concluſ. 14. n. 40.* Die onera aber realia werdẽ allein / neceſſitate urgẽte, extra ordinem nullâ temporis habitâ ratione, indicirt, und die Anſchläge derſelben auff liegende Gründe gemacht / nullâ habitâ differentiâ, vel reſpectu, ob die Güter Lehen / oder Erbe ſeyn: ad notoriſſimam obſervantiam referendo. 31

Darumb auch vors vierte / wenn ſchon in den altẽ Lehndienſts Verzeichnüſſen dieſe Mühl mit ſpecificiret were / würde ſie doch / deficiente principali requiſito, für kein Lehen / oder feudum propriè ſic dictum, ſondern allein abuſivè, pro prædio in neceſſitatibus, unà cum alijs ſervientem, zu achten ſeyn:

Vors fünffte / thut auch die poſſeſſio longi temporis, mehr contra feudalem qualitatem; als pro illâ militiren:

Weil

Weil niemals einiger Vmbſtände / darauff ein Lehngut
genugſam zuſchlieſſen gedacht / noch die clauſula ſucceſ-
ſoria, Sohn/als Tochter vnd Tochter/als Sohne/vor C.
Brieff/in einigem eltern Brieff nicht zubefinden: ja derſel-
be/von deß vorigen Beſitzers Wittben gekaufft vnd aller-
erſt/nach ſolchem Kauff/die Mühle Lehen worden. oder/in
illo contractu evidens nullitas begangen ſeyn müſſe:
quorum poſterius, cum de priori non conſtet, meritò
non debet præſumi.

Letzlich hat auch dz Wort Lehendienſte/vnd/argumen-
tum ab etymologiâ ductum, wenig bedeuten: weil nach
Art deß / dieſer Ort Landes vblichen Sachſen Rechtens /
32 alle † liegende Gründe gelehnet/hoc eſt, traditi werden/
vnd abſq; judiciali traditione (welche durch Aufflaſſung
vnd Verleyhung geſchicht) dominium illorũ kräfftig nit
transferiret wird: Landr. lib. 1. artic. 34. ubi gl. concord. lib. 3. art.
34. Reinhard. part. 1. different. jur. civ. & Saxon. 22. Daher dañ/
von alters gefloſſen / ut etiam in illis locis, ubi infeudan-
di conſuetudo non innotuiſſet, etiam ea, quæ libero jure
tenerentur, in formulam clientelæ feudalis cederent.
33 Unde † eſt, quod etiam cenſitica bona, & quævis alia
immobilia, de jure Saxonico dicantur concedi in feudũ,
dz man ſie aufflest/lehnet/verreicht/beſtettigt / etiamſi feu-
di jure non cenſeantur, ut teſtatur celebris Practicus Ju-
ris Saxonici Petr. Heig. lib. 1. quæſt. 1. n. 75. & 76. Confer Rauch-
bar. 1. quæſt. 6. n. 35.

Schlieſſe demnach gäntzlich / daß dieſe Mühle zu K. vñ
was zu derſelben gehörig mit mehrerem Fug Rechtens/vñ
der Billigkeit/vor ein Zinßgut/als für Lehn/ niſi voce ab-
uſivè ſumtâ; zuachten: vnd derhalben zur Einziehung der-
ſelben/ob non petitam inveſtituræ renovationem nicht
zugelangen ſey: ſonderlich/weil ein Zinßman/ob non ſo-
lutum cenſum, ſeines Gutes nicht fällig wird; Cujus eadẽ
ratio eſt, quæ ſuprà fuit annotata, quia dominium uni-
verſum eſt poſſeſſoris cenſitici, nit deß Erbherren/der hat
allein Zinß/Dienſt/vnd Obmeſſigkeit darauff: unde eſt,
34 † quod Dd. hyperbolicè dicunt cenſualem ſuo jure, non
cadere, etiamſi in mille annis, cenſum non ſolveret:
Menoch. d. præſumt. 106. n. 15. lib. 3. quia nimirum nemini in-
vito dominium auffertur: quod facilius eſt in feudo, ubi
directum dominium manet penes concedentem: adeo-
que, ut Zaſius alibi ait: ſubtilis res eſt, eſſe vaſallum.

Ja/den Fall zuſetzen / daß dieſe Mühl auch ſchon ein
Lehen alſo eigentlich zu nennen were, ſo könte doch geſtaltẽ
Sachen nach zur Einziehung derſelben nunmehr / ob de-
lictum B. nicht geſchritten werden: cum delictum illud,
cum perſonâ ejus exſpiraverit: & heredes ob patientiam
der Erbherrſchafft/die ſo lange geſchwiegẽ; videantur ha-
bere probabilem cauſam, daß ſie nunmehr ſolche Mühl
zu Lehen / ohne vorgehend Erkäntnüß / nicht empfangen.
Vnd wenn die Mühl auch Lehen geweſen were, die Lehns-
herrſchafft aber/vber dreiſſig Jahr/Jahr vnd Tag die Be-
ſitzer maximè, cũ fuerint præſentes, zur Empfahung nit
angehalten hette/ſo were ſie eben dadurch zu Erbe worden:
35 cum, † hoc caſu, vaſallus & dominus ad paria judicentur:
Wurmbſer. tit. de feud. pract. obſervat. 25. n. 15. Borch. de feud. c. 7.
part. 3. n. 11. & 12. Dominic. Arum. diſput. feud. 5. theſ. 30. Mynſin.
4. obſervat. 28. Man wolte ſich denn ex errore, vel negli-
gentia officialium, deß juris reſtitutionis in integrum, cũ
36 † Reſpublica comparetur pupillo; l. reſpubl. C. ex quib. cauſ.
major. l. rempublic. C. de jur. reipl. lib. 12. Pruckm. conſ. 3. nu. 17. 21.
gebrauchen.

Es würde aber auch allda beſorglich diß im Wege ſte-
hen/quod error vel negligentia, non poſſit præſumi, weil
in vorfallenden Fällen man die Lehndienſte von B. requi-
rirt, angenommen/vnd abſq; mentione prætenſi juris ihn
37 ſolche leiſten laſſen: quæ † receptio, poſt petitam inveſti-
turam, domino feudum commiſſum dicenti, utiq; mul-
tum præjudicat; ut videre eſt apud Schrader. tract. feud. part.
6. cap. 2. n. 79. & p. 2. nona p. p. ſect. 14. n. 23. v. vſ. decimo concludo.
Schneidew. de feud. part. 5. n. 99. Roſenth. de feud. c. 6. quæſt. 61. n. 1.
& cap. 10. quæſt. 38. num. 4. Vult. de feud. lib. 1. cap. 11. num. 63.
Bleibet derwegen allein diß vbrig/daß die verſeſſene Zinß/
remedijs prætorijs, billich einzufodern; auch / ex morâ in-
tereſſe darauff zuſchlagen/computando nimirum, reſi-
dua, à ſingulis annis, & termino ſolutionis, quo debeba-
tur, cum tot ſint præſtationes, quot ſunt anni. Daß jenige
aber/was von duplirung deß Zinſes art. 54. & 59. lib. 1. deß
Sachſen Rechtens gemeldet wird, hat allein ſtat/ in certo
genere cẽſus, den etliche Ritter/ etliche aber Rietſcherzinß
nennen: ut proinde odioſum illud, in caſu ſpeciali indu-
ctum, huc non debeat trahi. Dz † laudemium, oder Lehn- 38
wahr belangend / (quod eſt quinquageſima pars pretij i-
pſius rei, ob quam præſtatur, l. ult. Cod. de jure Emphyt.) iſt es
zwar an dem/quod, † in bonis feudalibus illud, niſi fortè 39
ſpeciali quadam cõſuetudine id introductũ ſit, perſolvi
non ſolet; ſed dominus regulariter gratis inſervire tene-
tur, niſi aliud convenerit, argt. c. 1. de feud. dat. in vic. L. com-
miſſ. 1. Feud. 27. Roſenth. de feud. cap. 6. §. 131. 132. Schrader. tract.
feud. part. 6. ca. 3. n. 24. & ſeqq. Hartm. Piſtor lib. 1. quæſt. 51. n. 61.
Duaren. de feud. cap. 13. n. ult. nam † feudum eſt beneficium, 40
ex amore & benevolentia concedentis: nec poteſt ſub
prætextu pecuniæ, concedi: c. 1. §. & quia vidimus, de ijs, qui
feud. dar. poſſ. c. 1. de feud. march. c. 1. an marit. ſucced. uxor. in bene-
fic. c. 1. in quibus cauſſ. feud. amit. cum ſimilibus. &c, † gratia nun- 41
cupatur: Bald. in proœm. feudor. n. 9. ubi reliqui Dd. Martin. Lau-
denſ. in c. 1. in princ. n. 9. de ijs, qui feud. dar. Camerar. in repetit. c.
imperialem §. præterea ducatus. pag. 790. verſ. quinta & ultima
ſpecies. Hartm. Piſtor. lib. 2. q. 38. n. 87. Inſonderheit aber iſt
auch in den † Bawerlehen/vnd cenſiticis prædijs ſehr diſ- 42
putirlich/an Laudemium debeatur in diviſione, & quidẽ
à filio, vel filia, cum ipſo jure ſint heredes; ut videre eſt apud
Molin. ad Conſuetud. Pariſ. part. 1. §. 22. n. 69. Roman. conſ. 182. in
2. dub. Amodeus de Ponte, quæſt. laudemial. 25. Aber/ † weil es der 43
Landbrauch alſo mit bringet/ ſo wird demſelbẽ billich nach-
gegangen. Schrad. d. par. 6. c. 3. qui expreſſè hoc limitat, niſi
conſuetudo ſit in contrarium, adeoq; hãc conſuetudinẽ
probat. Confer Ioan. Fab. in §. adeo. Inſtit. de locat. & conduct.
Afflict. in c. 1. §. ſed etiam res. n. 22. per quos fiat inveſtitur. Et † hæc 44
conſuetudo, tanquam ars chymica, nigrum, in album
vertit, id eſt, facit, ut propter uſum recipientium hanc
conſuetudinem ſit juſtum, quod alias videbatur injuſtũ:
ut pulcrè in terminis hujus quæſtionis decidit Knichen.
part. 2. de veſtiturar. paction. c. 4. n. 144. & ſeq. adde, quæ de laude-
mio per diſcurſum tradit Zobel. lib. 3. differ. Iur. civil. & Saxon. dif-
fer. 21. n. 5. & ſeqq. & Hartm. Piſtor. d. qu. 50. per tot. Inſtant ſitz
müſſen die Erben/weñ ſie ein Bawren/oder Zinßgut thei-
len der Herrſchafft / loco laudemij ein gewiſſes geben / ſo
man den Theil-Schilling nennet /vnd zum höchſten / von
hundert/auff zween Gulden anſchlegt, ſicut etiam laude-
mium definitur ferè quinquageſimâ portione. Wenn
man aber auff vnd Abzug nimbt / das laufft was höhers/
vnd faſt von hundert auff fünff Gulden; vnd alſo / pro
portione viceſima. Daß † aber auch ſolche conſuetu- 45
do deß Auff- vnd Abzugs rationabilis ſey / vnd woher ſie
gefloſſen/videatur Köpen. deciſ. 5. & 11. per tot. ubi benè docet,
non eſſe nimium hoc nomine exigendum: adde Knich. d. part. 2. de
inveſtiturar. paction. cap. 4. nu. 219. Andr. Rauchb. lib. 1. quæſt. 17.
per tot. Deren ſich B. Erben / mit keinem Fug Rechtens
zuverwidern / cum reſpectu illius poſſeſſionis molæ, K.
ſint cenſuales pagani, non civitatenſes: daher ſie/vnd vo-
rige Beſitzer (Vnterſaſſen) der Rath aber zur S. loco ci-
vitatis (ihre Erbherrſchafft) genennet wird: quod aliud eſt
in civibus. Vnde † Auff- vnd Abzug/reputatur pro fructu 46
juriſdictionis: Renat. Choppin. Legib. Andegav. cap. 39. nu. 8. &
cap. 48. num. 6. Knichen de jure ſuperioritat. cap. 4. num. 446.
Daher ſich die Erben mit keiner præſcription zubehelffen;
cum † factum anteceſſorum, laudemium fortè non exi- 47
gentium, non poſſit Reipubl. præjudicare: tot. tit. C. res
inter alios acta. l. factum. ff. de reg. iur. l. ſi cui. §. ijſdem. ff. de accu-
ſat. l. nec ex vera. C. de acquir. poſſeſſ. c. cum ſuper de re judic. c. cum
dilectos. de fid. inſtrumen. c. licet univerſis. & ibi gloſſ. de teſtibus.

Sonderlichen/weil nach Anno 59. klar/ſub lit. N. gemeldet wird/daß der damahlige Beſitzer ſich der Verreichung halben/mit dem Rath verglichen vnd vertragen. Inmaſſen denn in Erbgütern nichts weniger bräuchlich iſt/ vnd tota die practiciret wird: wie ex Zobelio, & Knichen, allegatis locis, ubi de Germaniæ & potiſſimum Saxonici juris conſuetudine teſtantur, mehrers zuſehen.

Daß Mannrecht Vrthel weiſet allein/ daß die Mühl nit ein Königlich Lehen ſey/gibt aber/ oder nimpt dē Rath nichts an jhrer ſuperiorität, vnd Juriſdiction, oder deroſelben Landrblichen fructo. So releviret auch die Erbē nit/ daß ſie Bürger Kinder ſeyn: cũ & priores poſſeſſores An.
48 59. fuerint, die ſich doch mit dem Rath vertragen: cũ † nihil novi ſit, nec infrequens, ut quis diverſo reſpectu duplicem perſonam repræſentet: & diverſo jure, ac diverſis qualitatibus cenſeatur: quod in juramento ſubjectionis vaſallagij, & domeſticitatis pulcrè declarat, *Herman. Vult d. lib. 1. cap. 6. ubi docet, diverſo reſpectu omnia illa ſeparatim, ab eodem præſtari: & per multa jura, & exempla idem prolixè oſtendit, Nicol. Everbard in loc. de tanquam, ſeu reſpect. & reſpondit Roman. conſ. 422. n. 1.* quod, quando in unam perſonam concurrunt duæ qualitates, quarum una ab altera ſeparari poteſt, tunc de eadem perſonâ judicandum ſit, ut de duabus: cujus doctrinæ hanc adferunt rationem: quod,
49 † quando plura jura diverſa concurrunt in perſonâ unius, perinde habeatur ac ſi concurrerent in perſonis diverſorum: *l. tutorem. ff. de his quib. ut indign. §. ſi tutor. Inſtit. de*
50 *offic. teſtament. l. cum quadam. C. de adminiſt. tutor.* Hinc † & is, qui per ceſſionem, aliorum jura quæſivit, uti jure cunctorum poteſt, & omnium illorum perſonam repræſentat: *l. ſi mihi. ubi Iaſon. n. 1. ff. de legat. 1. & plenè Weſſenb. conſ. 2. n. 58. & ſeq. Roman. conſ. 38. in princ. & conſ. 135. & 142.* Der Stadt allegirte Königl. privilegia gehen allein ad ſcopũ der Mülerdung vnd poteſtatem Erbzinß zukauffen: militiren mehr pro Senatu, der die Gericht/Zinß/ vnd andere Herrligkeit auff dieſer Mühl ohne Zweiffel/mit dē Dorff K. gekaufft hat. Weiß derhalben ſchließlich keinen beſſern Rath/in dieſer Sach zu geben; Als/daß der Senatus den Erben erſtlich vorhalte/warumb de ſtricto jure, das Gut/ als ein fellig Lehen anzuziehen. vnd nachmals ſonderlich/ da ſie ſich ſelbſt in die Sach ſchicken werden/die Ablegung vertagten Zinß/ſampt dem laudemio ſo hoch als der Landesbrauch in vicinia vermag/ ex breviter tactis rationib. aufferlege: Deſſen ſie ſich mit keinem Rechs werden entbrechen können.

Hæc mea eſt ſententia, ſalvo judicio aliorum. Datum 27. Maij. Anno 1605.

N. N.

CONSILIVM LXXV.

Quæſtio.

An, ſi uxori omnium bonorum uſusfructus à marito fuerit relictus, liberis extantibus, iſq; heredibus inſtitutis, vidua non niſi alimenta conſequatur?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Uſusfructuarius omnium bonorum ex teſtamento relictus, obligatur ad onus ſolvendi æs alienum.
3 Uxor relicta uſufructuaria omnium bonorum, filijs heredibus inſtitutis, tantum conſequitur alimenta.
4 Verba intelligenda ſunt, ſicut ſonant.
5 Pater præſumitur liberis ſuis potius conſulere, quàm uxori: eoſque longè chariores habere ipſâ uxore.
6 Teſtator de uſufructu formali ſenſiſſe non videtur, quando non expreſſit, quod uxor poſſit diſponere de fructibus.
7 Uxor relicta domina & uſufructuaria bonorum, ad alimenta duntaxat admittitur: reſiduumq; ex fructibus reſtituit.
8 Uti, frui re aliquâ poſſe, eſt de definitione uſusfructus.
9 Fructus ſine uſu nequit eſſe.
10 Uti frui eſt, omnem utilitatem, omne commodum, & fructus omnes, tam naturales, quàm induſtriales percipere.
11 Melius eſt ſenſum magis, quam verba complecti.
12 Verborum propriæ ſignificationi adhærendum eſt, quando mens teſtatoris ipſius ſuffragatur.
13 Teſtamentorum verba latè ſunt accipienda: & voluntas ultima recipit interpretationem extenſivam, non reſtrictivam.
14 Interpretatio favorabilior dicitur, quæ adjuvat, quam quæ reſtringit teſtamentum.
15 Verba generalia, generaliter intelliguntur.
16 Verba cujuſque diſpoſitionis in potentiore ſignificatione, plenoque jure accipienda veniunt.
17 Ex præcedentibus, ſubſequentia declarantur & determinantur.
18 Teſtamenti pars una, per aliam declaratur.
19 Verba teſtamenti interpretando, ut aliquid operentur.
20 Teſtator noluiſſe dicitur, quod, cum potuiſſet, non diſpoſuit.
21 Teſtator utique expreſſiſſet, ſi voluiſſet.
22 Voluntas teſtatoris inprimis obſervari debet.
23 Si filius poſt mortem uxoris, vel ſub aliqua conditione, heres fuerit inſtitutus, eo caſu, mater non eſt alimentaria, ſed uſufructuaria verè, & ad integrum & formalem uſumfructum merito admittitur.
24 Teſtatorem de pleno uſufructu ſenſiſſe, manifeſtiſſimè colligitur ex eo, ſi uxorem uſufructuariam onera hereditaria ſuſtinere juſſit.
25 Teſtator heredem ſuum, quoad ejus fieri poteſt, minus onerare voluiſſe cenſetur.
26 Teſtator, quem non honoravit, ſive, cui nihil reliquit, onerare, vel obligare nequit.
27 Dubitare de eo, quod clarum eſt, certumque, valdè reprehendum videtur.
28 Separatorum, ratio quoq; ſeparata ſtatuitur.
29 Diſpoſitio teſtatoris, ultra ejus intentionem, non extenditur.
30 Lex non diſponit niſi de quo in ea principaliter agitur, cætera legibus alijs determinanda relinquit.
31 Uxor uſufructuaria relicta, pro alimentaria tantum non habetur, ſi ex conjecturis conſtet, aliud ſenſiſſe teſtatorem.
32 Vel, ſi ex teſtamenti verbis contraria teſtatoris voluntas appareat.
33 Teſtatoris voluntas totum facit: primum locum tenet, ac in omnibus dominatur.
34 Conjectura ſpecialis, tanquam potentior, prævalet generali.
35 Præſumtio fortior tollit debiliorem.
36 Voluntas teſtatoris quando perſpicua eſt, præſumtionibus & conjecturis non datur locus.
37 Præſumtio nihil operatur, ubi veritas apparet in contrarium.
38 Expreſſum facit ceſſare tacitum.
39 Proviſio hominis, proviſionem legis ceſſare efficit.
40 Sententia deciſiva in cauſa hac, ab illuſtri Collegio Appellationum in Regno Bojemiæ, lata.

An der Römiſchen Keyſerl. auch zu H. vnd B. Königl. Mayeſt. ꝛc. Wolverordnete Herrn Præſident vnd Appellation Räthe/ auffm Prager Schloß/ꝛc. Ihre Gn. G. ꝛc.

Vrtels Frage.

Wolgeborne/ꝛc. In nachbeſchriebenem Fall/ iſt mir rechtlicher Belernung von nöten; vnd verhelt ſich derſelbe/ wie folget.

INFORMATIO.

ES † verſtirbet/ ein vornehmer vom Adel/ vnd/ 1
verleſſet/nach ſich/die Wittib/einen vnmündigen Sohn/zwey Töchter, anſehnliche Lehngüter, hierneben auch viel Schulden/ vnd ein Teſtament: darinnen/der Sohn heres inſtituiret, der Frawen Wittib aber/ die tutel, vnnd innehabung aller Güter/biß zu deß Sohns Mündigkeit/dergeſtalt/vnd mit ſolchen formalibus, auffgetragen: Wann der Sohn/ daß ein vnnd zwantzige Jahr, ſeines Alters erreichet ſolle er, ſeine vätterliche Güter/einnehmen: weil er aber noch jung/ vnnd erſt ins achte Jahr ſeines Alters gehe/vnd ſein liebes Weib/in wehrender Ehe/jhm/als ein trew Ehegenoß/ alle eheliche Liebe/ vnnd Trew/ erzeiget/vnd/er ſich ſchuldig befinde/ hinwiderumb/ mit gebührender Erſtattung/ vnnd Ergetzung/

gezung / auß Chriſtlicher hertzlicher trew zu bedencken; als ordne / wolle / vnd ſetze er / daß ſie die Güter / wie er ſie ſelbſt inne gehabt / gebraucht / vnd genoſſen / mit aller nutzung / ein vnd zugehör / nichts außgeſchloſſen / inne behalten / vnd inne haben / vñ da ſie ihren Witwenſtand nicht verrückt / biß zu deß Sohnes jahren / mit nachgeſchriebener condition, vnd maß genieſſen vnd gebrauchen ſolte / vnd möge: inmaſſen er dann jhr alle Güter / ſampt allen Vnterthanen / ſowol als mit allen Forwercken vnd zugehörungen hiemit vnd durch diß bald würcklich eingereumet / vnd vbergeben haben wolte: Vnd ſey ſein endlicher wille vnd meinung / daß nach ſeinem tödlichen abgange / ſie in Gütern verbleiben / vnd das gantze weſen volnſtändig / doch folgender meinung nach / adminiſtriren ſollen: Es ſolle / bald nach dem dreyſſigſten / ein Schöſſer angenommen / vnd vereydet / alle jährliche Einkommen / woran die auch ſein mögen / fleiſſig vermerckt / vnd auffgeſchrieben / trewlich zu ſammen gehalten / vnd weil der teſtator nach ſeines lieben Vatern / vnnd Fraw Mutter tödlichen abgange / etliche ſchulden gefunden / ſolche beſchwerung aber / durch ſeine / in trewen / in ander wege gethane gelübnus / vber alles verhoffen vnd zuverſicht / vmb was haben müſſen gröſſer werden: ſo ſollen nicht allein die intereſſe jährlich richtig gehalten / ſondern auch in der Haußhaltung / das weſen alſo in achte genommen / vnd mit allem fleiß dahin getrachtet werden / damit nit mehr ſchulden gemacht / ſondern an den vorigen ſchulden / ſo viel immer möglich ſein kan / jährlichen was möge abgeleget werden: Wie er dann ſeine Haußfraw hierumb freundlich gebeten / vnd ſie hiermit ermahnet haben wolle / daß ſie dieſen Punct vñ was zu erhaltung ſeines guten Nahmens / vnd daß jhme in der Gruben nichts nachtheiliges möge nach geredet werden / ſich eigen vnd gebühren wird / fleiſſig in achtnehmen / vnd hierdurch der Kinder beſtes ſuchen vnd erachten wolte.

Es ſolle aber dieſer Schöſſer / jährlich / jhr / der Fraw Witib / oder / im Teſtament benanten Perſonen gegenwart / vollſtändige rechnung zu thun ſchuldig vnd verpflichtet ſein: Damit künfftiger zeit / ſein Sohn / wie es in ſeinen vnmündigen jahren zugangen / wiſſenſchafft haben / vnd daß jhme zum beſten alles gemeinet / auch trewlich vnd wol ſey verordnet / vnd anders nicht damit ſey gebahret worden / im werck befinden möge. Wann nun der Sohn ſein angedeutet alter künfftig erreichen / vnd ſelbſt zu der adminiſtration zu greiffen willens ſein möchte / ſo ſoll doch die Fraw Witib / ſo lange ſie jhren Wittwenſtand nicht verendert / nichts weniger / die zeit jhres lebens allhier / da ſie jetzo iſt / verbleiben / vnnd auß dem gantzen Einkommen der Güter / jhren auffenthalt / wie ſie denſelben in jhres Sohnes vnmündigen jahren gehabt / haben vnd behalten. Ob ſie aber lieber allein ſein wolte ſo ſoll jhr ſelches frey ſtehen / vnd der Sohn ſchuldig ſeyn / jhr ein ſtück Gutes / damit ſie jhren ehrlichen auffenthalt haben möge / abzutretten vnd einzureumen / doch / daß es nach jhrem tödlichen abgang widerumb an jhn falle: Sie würde aber auch in dieſem Punct / als ein trewe Mutter gegen jhrem Sohn / ſich Mütterlich erzeigen / vnd ſeinen verderb nicht begehren noch verurſachen. Trüge ſichs aber zu / daß ſie ſich anderweit verehelichen würde auff dieſen Fall / ſolte der Sohn ſchuldig ſein / jhr alles das jenige / was ſie nicht allein an Heuratgut / zu jhm bracht / ſondern auch nachmals ererbet / vnd in die Güter / oder zu bezahlung ſeiner ſchulden anwenden möchte / hinwiederumb / vor entreumung der Güter bahr zuerſtatten / oder damit ſie zu frieden ſein könte / ſie notdürfftig annehmlich zuverſichern / vnd noch darzu eine Summa / ſo hoch dieſe geweſen iſt / die zeit jhres lebens / mit zehen / pro cento, jährlich zu verzinſen: Dabey aber alles diß / was jhr von dieſer Landrüblichen Sächſiſchen Rechte / vnnd gewonheit wegen zuſtehet vnd gebühret / ohne alle hinderung vnd einige Einſage erfolgen zu laſſen; jedoch ſolle jhr bevorſtehen / das jenige Geld / was ſie auſſerhalb jhres Heiratguts möchte ererbet / vnd in die Güter gewand / oder zu bezahlung ſeiner ſchulden angeleget haben / ab zu fodern / vnd jhrer gelegenheit nach ab zu legen: Auff welchen Fall dann das gegenvermächtnüß / auff dieſelben Summen / wie nit vnbillich / fallen / vnd der Sohn damit vnbeſchweret bleiben ſolle. Er wolle aber nicht zweiffeln / ſie werde daſſelbe jhren Kindern allerſeits widerumb zu gleichem theile / auff jhren Todsfal zu wenden / vnd dafern als dann die Töchter vnverehelichet ſein / vnd bey jhrem Bruder bleiben wollen / ſollen ſie / vermöge dieſer ſeiner Ordnung / nichts weniger ohne abgang alles zu gewarten haben: Vnd ob der Sohn mit Tod abgienge / ſollen die Lehnserben / vnd nachfolgere nichts weniger alles das jenige / wie in dieſer Ordnung zu beſcheiden / in allen Puncten / vnd Clauſulen / feſt vnd vnverbrüchlich halten. Vnd weil jhm Gott zwey Töchter gegeben / ſetze / ordne / vnd wolle er / wann dieſelben erwachſen / vnd eine / oder die ander / nach Gottes Väterlichen willen / ehelichen ſolte außgeſtattet werden / daß einer jeder / zu jhrem Heiratgut / zwey tauſent Thaler / in jahr vnd tag / nach dem ehelichen Beylager erfolgen: Jngleichem ſollen ſie auch mit Schmuck / Kleidung / vnd anderem jhrem Stande gemeß / vnd wie es ſeine Schweſtern gehabt / verſorget werden: Wie dann die Mutter dißfals / gebührliche vorſorge / würde zu thun wiſſen: Jedoch aber hierunter in acht nehmen / damit die jenige ſchulden / welche auff den Gütern hafften / richtig gemacht / der Sohn auch nicht beſchwehret / ſondern dieſer angedeuteter ſeiner beſchwerung möge erfreyet vnd erlediget werden: Was auch eine Tochter vberkommen wird / das ſoll der andern gleicher geſtalt erfolgen / vnnd hierinn / ohn allen vortheil / ſchuldige gleichheit gehalten werden.

Hierauff nun wird gefraget:

Erſtlich: Ob vermöge dieſer diſpoſition, die Fraw /
pro vſufructuaria omnium bonorum zu achten / cum † 2
onere ſolvendi æs alienum: Dazu ohne diß vermöge der
Rechte / ein jeder vſufructuarius omnium bonorum ex
teſtamento relictus, verpflichtet / vnd verbunden iſt: *per
text. in l. fin. ff. de vſufr. legat. ibi: nam ſi vſusfructus legabitur, etiam
æs alienum ex bonis deducetur. l. nam quod. §. fin. cum l. ſeq. ff. ad
SC. Trebell. Guid. Pap. deciſ. 541. Angel. in §. conſtituitur. n. 3. Inſt.
de vſufructu. Fachin. lib. 4. controv. 19. Gail. lib. 2. obſerv. 146. in
princ. Ioh. Köppen deciſ. 42. n. 1. vbi plures allegat.* Oder aber / ob
dieſe Verordnung vnd genieſſung der Güter / allein von
den alimenten zu verſtehen / vnd die Fraw diß / was ex fru-
ctibus vbrig / dem Sohn zu reſtituiren ſchuldig ſey: cum
† ex communi Dd. opinione, vxor relicta domina & 3
vſufructuaria omnium bonorum, filiis heredibus inſti-
tutis, tantum alimenta conſequi debeat: *Gail. lib. 2. obſerv.
144. n. 2. Franc. Viv. lib. 1. locor. com. tit. vxor per maritum. n. 1. &
2. Soarez. theſaur. recept. ſent. lit. D. n. 139. cum ſeq. Mynſ. cent. 5.
obſerv. 37. n. 1. cum ſeqq. Menoch. lib. 4. præſumt. 139. n. 1. cũ ſeqq.
Boër. deciſ. 44. n. 39. cum ſeqq. & deciſ. 61. n. 2. & deciſ. 194. n. 4.
cum ſeq. Sichard. cõſ. teſtament. 7. n. 10. fol. 125. Cepoll. de ſervitut.
vrban. prædior. c. 4. n. 6.*

Cauſæ dubitandi hoc caſu ſunt.

Primò: Daß im Teſtament ſtehet: Es ſolle der Schöſſer volnſtändige Rechnung thun / damit der Sohn künfftiger zeit / wie es in ſeinen vnmündigen jahren zu gangen / wiſſenſchafft haben / vnd daß jhme zum beſten alles gemeinet / auch trewlich / vnd wol verordnet / vnd anders nicht damit ſey gebahret worden / im werck befinden möge: quod & conſentaneum eſt: *Novel. 18. §. prohibemus autem.* vbi caſus in terminis ponitur, & liberis legitima, in plena proprietate conſtituitur.

Secundò: Daß ferner im Teſtament ſtehet: Wann der Sohn ſein alter erreichen / vnnd ſelbſt / zur adminiſtration greiffen würde / ſolle die Fraw Mutter jhren

Digitized by Google

vnderhalt / auß allem Einkommen / wie ſie denſelben in ihres Sohns vnmündigen jahren gehabt haben/
4 vnd behalten. Verba † autem intelligenda ſunt, ſicut ſonant: *l. 1. C. ſi plures vna ſent. condemn. ſunt.*

5 Tertiò: iſt zu Rechte verſehen: quod † pater præſumatur liberis ſuis potius conſulere, quàm vxori: eoſq; chariores habere, ipſa vxore: *text. in l. nam etſi parentibus. ff. de inoff. teſtam. l. cum acutiſsimi. C. de fideicom. l. cum avus. ff. de condit. & demonſtr. Roman. conſ. 118. n. 2. inc. quoad primum. Franc. Mantic. tr. de conjectur. vlt. volunt. lib. 9. tit. 7. in fin. princ. Andr. Geil lib. 2. obſerv. 144. n. 3.*

6 Quartò: daß ferner cõmunis Dd. ſententia: Si † teſtator, non expreſſit, quod vxor poſſit diſponere de fructibus, ſed ſubjunxit aliqua verba, ex quibus concipi poſſit, eum ſenſiſſe, de jure adminiſtrandi, & gubernandi perſonas filiorũ: veluti, ſi eam reliquit dominam & vſufructuariam, & eam conſtituit nutricem & gubernatricem filiorum, vel bonorum ſuorum, eamq; liberavit, à reddenda ratione adminiſtrationis, quod tunc non videatur, ſenſiſſe, de vſuſructu formali: ſed de adminiſtratione bonorum, & regimine filiorum: *Soc. Iun. conſ. 74. n. 12. in fin. Gravet conſ. 32. n. 2. verſ. 3. Rimin. conſ. 116. n. 31. vbi hoc ita intelligit*: quod non teneatur reddere rationem adminiſtrationis bonorum, quæ ſibi competit, ratione præeminentiæ, gubernationis, & promiſcui vſus, quẽ habebat, vivo teſtatore: quiq; etiam, poſt mortem teſtatoris, ei
7 conceditur: *& Ang. l. conſ. 144. ita conſuluit.* vxorem † relictam dominam, & vſuſructuariam bonorũ, ad alimenta duntaxat, cum præeminentia, admitti, quamvis eam teſtator prohibuerit reddere rationẽ ex hoc enim videri remiſſam ſcrupuloſam inquiſitionẽ: ſed tamen ea, quæ, apud vxorem, remanſerunt, ex fructibus debere vtique reſtituere: *l. ſi ſervus vetitus. ff. de legat. 1. l. cum tale. §. 1. ff. de cond. & demon. l. quidam decedens. ff. de adminiſtr. tut.*

Hiergegen aber / vnd das obgemelte diſpoſition, nicht könne bloß ad alimenta reſtringiret werden / ſondern / de vero & formali vſuſructu, vnd cum effectu veri & pleni dominij zu verſtehen / auch deß teſtatoris meinung ſey / wann etwas jährlich an ſchulden wird abgeleget / was ex fructibus ſonſten vbrig / daß es der Wittwen gebühr / vnd ihr eig thümb ſey / erſcheinet auß folgenden / in jure & facto erheblichen motiven.

Erſtlichen / ſtehet in der obgemelten diſpoſition: Sie ſolle die Güter / wie er ſie ſelbſt inne gehabt gebraucht / vnd genoſſen / mit aller nutzung / ein vñ zugehör / nichts außgeſchloſſen / inne behalten / vnd inne haben / vnd da ſie jhren Wittwenſtand nicht verrückt / biß zu deß Sohns mündigen jahren genieſſen vnd gebrauchen. Tum autem, ex indubitata voluntatis conjecturâ teſtator manifeſtè intelligitur voluiſſe, vxorem habere vſumfructũ formalem, ſi reliquit eam dominam, in omnibus bonis ſuis, & hæc verba, vti ſunt, mit aller nutzung / ein vnd zu gehör inne be-
8 halten genieſſen vnd gebrauchen / ſubjungit: quia † poſſe vti frui eſt de definitione vſusfructus: *l. 1. ff. de vſufr. princ. Inſt. eod. l. 5. ſi vſuſr. pet. Capol. de ſervitut. c. 4. num 2. Connan 4. comment. 3. Gomez. 2. variar. reſolut. 15 n. 2. Nic. Vigel. meth. jur. civil. lib. 2. c. 26. q. 1. & ita etiam docet Andr. Geil. lib. 2. obſerv. 144.*
9 *n. 5. vbi plures allegat.* & † fructus ſine vſu eſſe non poteſt: *l. per ſervum. §. 1 ff. de vſu & habit. Franc. Mantic. de conjectur. vlt. volunt. lib. 9. tit. 7. nu. 28. vbi ſedecim conjecturas recenſet, quando teſtator plenum vſumfructum intelligatur vxori reliquiſſe.* Vnde
10 † vti frui hoc eſt, omnem vtilitatẽ, omne commodum, omnes denique fructus rei & obventiones, tã naturales, quàm induſtriales, percipere: *l. vſufructu. 7. in pr. l. 9. §. 6. l. 59 §. 1. ff. de vſufruct. l. 25. §. 1. l. 28. l. 62. in pr. ff. eod. Nicol. Vigel. meth. jur. civil. li. 7. c. 30. in pr. & jur. controv. li. 3. c. 17. reg. 23.*

Zum andern / iſt in conſideratione teſtamentorum,
12 allezeit zu ſehen / quid teſtator ſenſerit. Melius † enim eſt, ſenſum magis, quam verba complecti: *l. 3. §. conditio. in fin. ff. de ad. legat. l. vinum. ff. de tritic. legat. l. vlt. C. quæ res pign. obl. poſ. l. Lata ſtipulatus. §. item ſi quis. ff. de verb. oblig. Bald. conſ. 417. col. 2. vol. 5.* & † ſi à propria verborum ſignifica- 12
tione receditur, propter mentem teſtatoris, multò magis adhærendum eſt verborum propriæ ſignificationi, quando mens ipſa ſuffragatur: *Fulgoſ. conſ. 18. num. 2. & conſ 34. num. 4. Iaſ. in l. 1. num. 4. verſ. & vltra. C. de ſucceſſ. edict. Decian. reſp. 34. num. 23. vol. 3.* verbaque † teſtamentorum 13
latè ſunt accipienda: recipitque voluntas vltima interpretationem extenſivam, non reſtrictivam: *l. in teſtamentis. ff. de Reg. Iur. l. plenum. §. ſed ſi. ff. de vſu & habit. c. cum dilecti de donat. Andr. Kohl. exerc. 9. num. 2.* diciturque † 14
favorabilior interpretatio, quæ adjuvat, quàm quæ reſtringit teſtamentum: *Alciat. de præſumt. reg. 1. præſ. 40. num. 2. Socin. Iun. conſil. 128. num. 65. vol. 1. Mantic. de conjectur. vlt. vol. lib. 2. cap 15. num. 1. Weſſenbec. conſ. 90. num. 18.* Weil dann die Wort / mit aller nutzung / inne zu behalten / genieſſen / gebrauchen / klar vnd deutlich wird durch dieſelben vſusfructus verus, & plenus billich verſtanden:
Verba † enim generalia, generaliter debent intelligi: 15
l. 1. §. & generaliter. ff. de legat. præſt. l. de pretio. ff. de public. l. filium habeo. ff ad SC. Maced. Angel. in l. vlt. col. vlt. verſ. tertiò quæritur. ff. de conſtit. pecun. & † verba, cujuſque diſpo- 16
ſitionis, in potentiore ſignificatione, accipienda veniunt: *l. 1. §. qui in perpetuum. ff. ſi ager vectigal. l. 1. §. biduum. ff. quando appell. l. ſi duo patroni. §. 1. ff de jurejurand. Franc. Aretin. in l. 1 num. 2. verſ. in dubio. ff. de legat. 1. Caſtr. conſ. 160. num. 2. lib. 1. Cephal. conſ. 552. num. 4. vol. 4. Coraſ. in l. ſervitutes prædiorum. in pr. num. 14. ff. de ſervitut. Andr. Kohl. exerc. 8. num 18. & exerc. 13. nu. 1.* plenoque jure ſunt intelligenda: *Bald. in l. cum mora. C. de tranſact. Tiraq. de retract. convent. §. 2. gl. vn. n. 8. Menoch. de arbitr. judic. quæſt. caſu. 321. num. 12. Rol. à Valle. conſ. 37. n. 7. vol. 3.*

Zum dritten / nach dem die Rechte / ex contextu teſtamenti, vornemlich / de voluntate teſtatoris conjectu-
riren, vnd wollen: quod † ex præcedentibus, planiſſi- 17
mè, ſubſequentia determinentur, & declarentur: *l. fin. l. Titia. §. Titia ff. de verb. obligat. l. qui filiabus. in princ. ibi Iaſ. ff. de legat. 1. §. at nec plurium Inſt. de lege Aquil. l. quisquis. ff. de legat. 3. l. ſi ſervus communis. ff. de ſtipul. ſervor. Pariſ conſil. 43. num. 27. lib. 2. Mantic. in tr. de conject. vlt. volum. lib. 6. tit. 13. num. 4. Simon. Piſtor. conſ. 20. num. 21. Gravet. conſ. 426. n. 22.*
prout † etiam, vna teſtamenti pars, per aliam declaratur: 18
l. qui filiabus. ff. de legat. 1. l. ſi ſervus plurium. §. vlt. ff. eod. Sim. de Præt. lib. 2. interpr. 3. dubit. 1. ſolut. 3. num. 68. Dec. conſ. 15. n. 3. Menoch tr. de præſumt. lib. 4. Part. 1 præſumt. 71. num. 18. Frider. Prucknn. conſ. 34. n. 68. & conſ. 2. nu. 130. per l. verum. in princ. ponderando verba: & puto ſequentem clauſulam. ff. de petit. heredit. Iſt diß fals billich in acht zu nehmen / deß eingangs / pro ratione inductiva, dieſer verordnung ſtehet: Nach dem ſein liebes Weib in wehrender Ehe ihme / als ein trew Ehegenoß / alle eheliche liebe vnd trew erzeiget / rc. vnd folget: Sie ſolle die Güter mit aller nutzung inne behalten / genieſſen vnd gebrauchen / rc. Soll nun dieſe genieſſung / vnd inne behaltung der Güter / mit allen nützungen eine ergetzung vnd erſtattung ſein / ſo kan ſie nicht bloß vff die alimenta gedeutet werden / dadurch die Fraw Wittib mehr graviret als honoriret, oder muneriret ſich befinde-
te: Wie hernacher angezeiget werden ſoll: & verò † ver- 19
ba, in diſpoſitione teſtamentaria, ſemper ita ſunt interpretanda, ne ſint fruſtratoria, ſed aliquid operentur: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. And Kohl. exerc. 20. n. 6.*

Zum vierten / ſtehet weiter / ſie ſolle die Güter genieſſen / vnd gebrauchen / mit folgender condition vnd maß / rc. Dabey aber nicht gedacht wird / daß ſie diß / was ex fructibus vbrig ſein würde / dem Sohn einſamlen vnd reſtituiren ſolle: Sondern allein / daß ein Schöſſer ſolle geordnet / vnd alſo alle jährliche Einkom̃en fleiſſig vermerckt vñ auffgeſchrieben werden / rc. Were nun ſeine meinung geweſen / was vber die alimenta, vbrig ſein würde / daß alles / zu abzahlung ſeiner ſchulden / auff vnd angewendet werden ſolte / würde er es deutlich alſo geſetzet ha-
ben: quod igitur † teſtator, cum potuiſſet, non diſpo- 20
ſuit,

ſunt, id noluiſſe dicitur: *Roman. conſil. 370. Dec. conſil. 365.*
col. 2. verſ. quarto & vltimò. & conſil. 599. n. 6. Decian. reſponſ.
21 *12. num. 39. vol. 1.* quin † vtique expreſſiſſet, ſi voluiſſet:
l. 1. §. ſin autem. C. de cad. toll. Alexand. in l. lecta. notab. 3. ff. ſi
cert. pet. Bald. conſ. 202. poſt princ. col. 1.

Zum fünfften / iſt dieſe Verordnung gerichtet auff die
viduitatem: Da ſie ihren Wittwenſtand nicht veren-
dert. Vnd wird ferner ſpecificiret: Wann ſie ſich
anderwerts verehelichen / etc. zu verzinſen / etc. Item alter:
Wann ſie eine Wittib verbleibe / vnnd der Sohn / etc.
haben möge. Davon aller Rechtsgelehrten / einhelli-
ger Schluß dieſer iſt: Si teſtator legavit vxori vſum-
fructum bonorum, illa remanente in viduitate, & ca-
ſu, quo ipſa vellet ad ſecunda vota tranſire, reliquit
ei ſolum, ejus dotem, & vſumfructum vnius tantum
poſſeſſionis, quod ex hac diverſitate legatorum ma-
nifeſtè detur intelligi, teſtatorem voluiſſe vxorem
ſuam pinguius legatum accipere, ſi vidua perman-
ſerit, quàm ſi ſecundas nuptias contraxerit. Idque
rationi congruere: &, ob id rationabiliter dici non
poſſe: quod legatum vſusfructus ad alimenta reſtrin-
gatur, quia ſecundum illum ſenſum & intellectum,
plus emolumenti vxor eſſet habitura, ſi ſecundò nu-
pſerit, quàm ſi in eodem ſtatu, vitam vidualem duxe-
22 rit: quod manifeſtè repugnat voluntati † teſtato-
ris, quæ inprimis obſervari debet: *Dec. conſil. 485.*
num. 11. & conſil. 537. num. 8. & conſil. 620. num. 6. verſ.
ſecundo principaliter. Gabr. Roman. com. concluſ. 2. num. 40.
Franciſc. Mantic. dict. libr. 9. tit. 7. num. 30. Mynſing. cent. 5.
obſervat. 37. num. 5. & obſervat. 38. num. 4. Nicol. Vigel.
meth. jur. controverſ. libr. 3. cap. 17. regul. 23. except. 2. re-
plic. 12.

Zum ſechſten / iſt zwar der Sohn heres inſtitutus,
aber mit dieſer condition, & ſub certo iſto modo,
daß er erſt / nach dem ein vnd zwantzigſten Jahr ſeines
alters / die Güter einnehmen / poſſediren, vnd admi-
niſtriren ſolle: Davon abermals / zu Recht außdrück-
23 lich verordnet: Si † filius, poſt mortem vxoris, vel ſub
aliqua conditione, heres fuerit inſtitutus, quod tali
caſu, mater non ſit alimentaria, ſed vſufructuaria verè
& ad integrum & formalem vſumfructum admitta-
tur: *Paul. Caſtrenſ. conſil. 459. num. 2. Gabr. Roman. 2. com.*
concluſ. num. 35. Mantic. dict. libr. 9. tit. 7. num. 22. ibi dicit:
Vehemens hæc eſt conjectura voluntatis, vt voluerit
vxorem filio anteponere, quem poſt mortem vxoris,
vel impleta alia conditione, voluit ad hereditatem ad-
mitti: idem tradunt *Menoch de præſumpt. lib 4. præſ. 139.*
num. 7. & num. 36. & eod. lib. præſ. 141. num. 18. cum ſeqq.
Nicol. Vigel. d. loc. replic. 17.

Zum ſiebenden / ſoll die Fraw Wittib ſchulden zah-
24 len. Evidens † autem eſt conjectura voluntatis, ſi
teſtator juſſit vxorem vſufructuariam ſuſtinere onera
hereditaria: nam, ex hoc manifeſtè colligitur, eum
ſenſiſſe, de pleno vſufructo: *Mynſing. dict. obſervat. 38.*
num. 8. Menoch. d. præſumt. 139. num. 38. Mantic. dict. libr. 9.
tit. 7. num. 31.

Bevorab / vnd zum achten / weil zumahl die onera he-
reditatis, nicht ſchlecht vnnd gering / wegen vieler groſ-
ſen ſchulden / auch allerhand beſchwerlichen Recht-
fertigungen / vnd anderer vngelegenheiten / die ohn
groſſe vnnd vielfaltige arbeit / ſorge / mühe / vnd vnruhe /
nicht ſein / oder befödert / vnd verrichtet werden können:
Deren ſorge / mühe / vnd vnruhe / die Fraw Wittib aller-
dings vberhaben / vnnd geübriget ſeyn könte / wann ſie /
ab inteſtato, vor ſich / vnd ihre Töchter / ihre abſtattung
auß den Gütern empfienge / oder ihr ein ſtücke Guts
davon einreumen lieſſe. Exigunt idem juris etiam in
vltimis voluntatibus rationes: cum præſertim teſtator
25 † heredem ſuum, quoad ejus fieri poteſt, minus one-
rare voluiſſe cenſeatur: *l. vnum ex familia. §. ſi rem ff. de*
legat. 2. Decian. conſil. 78. num. 39. vol. 3. Guid. Pancirol. conſ.
59. num. 29. neque † etiam teſtator, quem non ho- 26
noravit, ſive cui nihil reliquit, onerare, vel obligare
poteſt: *l. ſolvendo. §. naturalis. ff. de neg. geſt. l. nam ſatis. verſ.*
nec me fallit. ff quemad. ſervit. amit. l. quacunq. l. vlt. in pr. ff.
de obligat. & act. l. inter ſtipulantem, in pr. ff. de verb. obligat.
cum ſimilib.

Zum neundten / ſind die jenigen noch am leben / die bey
dem teſtatore geweſen / das Teſtament concipiren vnd
formiren helffen / die wiſſen vnd bezeugen / daß ſein wille /
vnd meinung geweſen: Es ſolle die Fraw die Güter in-
nehaben vnd genieſſen / nicht als eine alimentaria, ſon-
dern vſufructuaria / vnd wie eine Leibzedings-Fraw:
jedoch / daß die Wirtſchafften nicht deterioriret, auch
nicht mehr ſchulden gemacht / ſondern jährlich etwas ab-
geleget werden möchte. Diſputare † igitur, & amplius 27
dubitare, de eo, quod clarum, certum & indubitatum
eſt, pluſquam ridiculum, & valdè reprehendendum
videtur: *arg. l. Domitius. 27. in fin. ff. qui teſtam. fac. poſſ. l.*
ille aut ille. 25. ff. de legat. 3. l. continuus. 137. §. cum ita ſtipula-
tus. in fin. & ibi gl. verb. nullus. ff. de verb. oblig. l. Labeo. 7. §.
ſed de his quidem. ff. de ſupel. leg. Frider. Pruckman. conſil. 46.
num. 97.

Hiergegen nun irret nichts / was oben eingewendet /
vnd zwar / vors erſte / non obſtat, die verordnung deß
Schöſſers / vnd was derſelben im Teſtament anhengig.
Der hiemit / der teſtator der Frawen gleich / per modum
conſilij, fürgeſchrieben / wie ſie die Haußhaltung / ihr
ſelbſt zum beſten / pfleglich vnd vorſichtig anſtellen ſolle.
Derwegen auch nit ſtehet / daß ſie Rechnung thun ſolte:
Dann ſie ohne diß / als die Mutter / auch ratione tutelæ,
nicht verbunden: Sondern / der Schöſſer ſoll ihr Rech-
nung thun. Vnd hat der teſtator diß / ohne zweiffel /
auch zu dem ende gethan / daß ſonſten der Frawen /
nach ſeinem abſterben niemand dörffe ordnung geben.
Daß auch der Sohn künfftiger zeit ſehen möge / daß
ihme die Güter nicht geringer worden / was ſeine ſchul-
den geweſen / vnnd mit was vor groſſer mühe / ſorgen /
vnd vngelegenheit / ſeine Fraw Mutter ihme trewlich vnd
Mütterlich vor geſtanden.

Secundò, non obſtat diſpoſitio: Wie es nach erfol-
geter mündigkeit gehalten werden ſolte. Sunt enim ſe-
paratæ diſpoſitiones, nec ab vna, ad alteram com-
modè infertur: ac † ſeparatorum ſeparata ratio ſtatui- 28
tur: *l. fin. ff. de calum. l. ſi maritus. C. de donat. inter vir. &*
vx. l. Papin. exuli. ff. de minor. Corn. conſil. 110. num. 17. vol. 2.
Frider. Pruckman. conſil. 50. num. 186. nec † diſpoſitio te- 29
ſtatoris, vltra intentionem ejus extenditur: *l. ſi ego. l. non*
omnis. ff. ſi cert. petat. Socin. Iun. conſil. 181. num. 79. vol. 2. Dec.
conſ. 205. num. 9. & conſ. 248. num. 7. & conſ. 291. n 4. cum
† præſertim, aliàs etiam lex non diſponat, niſi de quo 30
in ea principaliter agitur, cætera legibus aliis determi-
nanda relinquat: *l. furioſum. C. qui teſtam fac. poſſ. l. qui te-*
ſtamento. vbi noviſſimè Dauth. ad verb. ſi nihil aliud. ff. de teſtam.

Tertiò, & quartò, non obſtant, adductæ juris theo-
ricæ: ab his † enim regulis receditur, ſi ex conjecturis 31
conſtet, aliud ſenſiſſe teſtatorem: *Menoch de præſumpt. lib. 4.*
præſ. 140. n. 1. cum ſeqq. vel † ſi, ex verbis teſtamenti, con- 32
traria teſtatoris voluntas appareat: *Mynſ. cent. 5. obſerv. 37.*
num. 5. & obſerv. 38. num. 1. & verſ. vlt. Gail. lib. 2. obſervat. 144.
num. 5. & ſeq. Menoch. d. præſ. 139. num. 1. Nicol. Vigel. meth. jur.
controv. lib. 3. cap. 17. reg. 23. vbi plura in hanc materiam videri
poſſunt. Voluntas † enim teſtatoris totum facit: *l. ex* 33
facto. §. cum hæc ita. ff. de hered. inſtit. l. militis. §. veteranus. ff.
de milit. teſtam. l. fideicommiſſa. §. item ſi quis. ff. de legat. 3.
& primum locum tenet: *l. in conditionibus. in pr. ff. de condit.*
& demonſtr. l. cum virum. C. de fideicom. l. ſi ſervus. § vlt. l. licet
Imperator. ff. de legat. 1. l. 1. cum ibi not. C. de SS. Eccl. & in omni-
bus dominatur. *l. cum quæſtio. in fin. C. de leg. Bart. in l. qui*
quartam. ff. de legat. 1. Bald. in l. fin. C. de neceſſar. heredit.
Frideric. Pruckman. conſil. 2. num. 290. & conſil. 34. num. 85.
Mantic. dict. libr. 9. tit. 7. numer. 20. vbi notabiliter inquit:

Digitized by Google

Si, ex teſtamento colligitur in ſpecie conjectura volun-
tatis: quod vxor debeat admitti ad vſumfructum, rece-
ditur ab illa generali conjectura, quod legatum, favo-
34 re liberorum, ad alimenta reſtringatur: quia † con-
jectura ſpecialis, tanquam potentior, prævalet: *l. cum
de indebito. vbi Bart. num. 1. ff. de probat. Bald. in l. ſive poßidetis.
col. 1. verſ. vltimò opponitur. C. de probat. Alexand. conſil. 77.
in fin. volum. 1. Gravet. conſil. 58. num. 21. Weſſenbec. conſ. 19.*
35 *num. 43. Maſcard. conclus. 1204. num. 6. & ſeqq.* & † præ-
ſumtio fortior, debiliorem tollit: *l. Divus ff. de in integr.
reſtit. Iaſon in l. 6. §. ſi initium. num. 4. de edend. Boër. deciſ.
22. num. 19. Gravet. conſil. 8. num. 9. Weſſenbec. conſ. 4.
num. 65. Frider. Pruckm. conſil. 2. num. 152 & conſ. 8. nu. 46.*
36 *& 12. num. 281. & conſil. 36. num. 19.* Imò † quando vo-
luntas teſtatoris eſt perſpicua, præſumtionibus & con-
jecturis, non eſt locus: *l. ille aut ille. §. cum in verbis. ff. de
legat. 3. c. tua. de cohabit. cleric. & mul. faciunt notata per Dd. in
c. quoſdam de præſumt. Dec. conſil. 454. Cacheran. deciſ. 71.
num. 30. Frider. Pruckm. conſil. 2. num. 113. & conſil. 7. n. 21.
& conſil. 10. num. 149. & conſil. 28. num. 80. & conſil. 46.*
37 *num. 96.* & † præſumtio nihil operatur, vbi veritas ap-
paret in contrarium: *l. qui ad certum. ff. locat. Dec. conſil.
442. num. 25. incip. in cauſa. Cephal. conſil. 148. num. 32.
volum. 1. inc. viſis inſtrumentis. Frider. Pruckm. conſil. 2. n. 112.*
38 *& conſil. 8. num. 45.* quia † expreſſum facit ceſſare taci-
tum: *l. cum ex filio. § impuberi. ibi Iaſon num. 1. ff. de vulg. &
pup. l. ſi ita. ff. de lib. & poſthum. Iaſon in l. poſt dotem. nu. 24.
ff. ſolut. matr. & l. licet. num. 23. ff de legat. 1. Chaſſan. in con-
ſuet. Burg. rubr. 13. §. 1. gl. 1. num. 5. Mant. de tract. de conj. vlt.
vol. lib. 5. tit. 14. num. 13. Seraph. in tract. de juram. privil. 19.*
39 *num. 22. & privil. 48. num. 19.* & † proviſio hominis, le-
gis proviſionem ceſſare efficit: *Br. in l. ſi mulier. num. 3. C.
de pact. convent. Bald. Novel. in tract. de dot. part. 6. privil. 68.
Capol. cautel. 209. num. 2. Gomez. var. reſolut. lib. 1. cap. 9.
num. 50. Cacheran. deciſ. 21. num. 10. Mantic. d. lib. 5. tit. 14.
num. 13. Seraph. d. tr. de juram. privil. 84. nu. 6. arg. l. maritus.
C de procurat. c. in nomine. ext. de probat.*

Was nun dieſem allem nach / vff die erſte frage Rech-
tens werd gebetten / durch einen belernungs Sprüch / ſich
zu berichten.

Zum andern wird gefraget: Ob nicht die Fraw Wit-
tib befüget / alles diß / was jhr von dieſer Landvblichen
Sächſiſchen Recht / vnnd gewonheit wegen / an Viehe /
Schaaffen / Getreidicht / vnd anderem / wie es nahmen
haben mag / jetzo bald von den Gütern zu ſepariren, oder
an Gelde / dem Sohn an zu ſchlagen / vnd als eine ſchuld
bey jhme ſtehen zu laſſen: Davon im Teſtament ſtehet /
daß der Sohn / ohne alle hinderung / vnd einige einſage /
jhr ſolches alles / ob ſie ſich verheuraten würde / ſolle erfol-
gen laſſen.

Zum dritten / dafern die Fraw in jhrem Witwen-
ſtand verbleiben / jhre gelegenheit aber etwa ſein möchte /
von dem vſufructu omnium bonorum ab zu ſtehen / vnd
vermitels der hohen Obrigkeit / noch bey deß Sohnes
vnmündigkeit / jhr ein gewiß ſtücke Gutes aſſigniren
zu laſſen / daſſelbe biß zu jhrem tödlichen abgang inne-
zu behalten / zu haben / vnd zu genieſſen / welches nach er-
langter mündigkeit im Teſtament / alſo verſehen / ob ſie
daſſelbe / wie gedacht / vermitels der Obrigkeit zu thun
befüge.

Zum vierten / nach dem / in den Gütern / viel melio-
rationes, vnd beſſerungen an zu richten / die Fraw auch
ſolche vor zu nehmen bedacht / ob ſie nicht befügt / dieſelbe
inmittels / biß zu deß Sohnes mündigkeit / als jhr eigen-
thumb zu genieſſen / vnd er künfftig ſich deßwegen mit jhr
ab zu finden ſchuldig.

Zum fünfften / wann ſie von jhrem Gelde / vnd vff
jhr credit, mehr gelegene Güter / zu den andern erkauf-
fen würde / wie ſich denn etliche finden: Ob ſie nicht
dieſelben dagegen / jure ſpeciali, vnnd gleichſam
Pfandes weiſe / frey habe zu genieſſen / vnnd zu ge-
brauchen.

Zum ſechſten / weil der Teſtator, im Februario
geſtorben / das vorjährige Getreide / in Scheunen vnd
Boden / in fructu percepto, nondumque conſumto:
Die Winterſaat aber in fructu extante, & creſcente,
als Erbſchafft verlaſſen / ob / vnnd wie weit die Fraw an
ſolchem Erbgut theil habe: Weil ſonſten / circa fructus
pendentes fundi dotalitij, de jure civili verſehen: quod
tales fructus vxori cedant: vnd was den beyden Töchtern
neben dem Sohne / hiervon / vnnd ſonſt an aller Erb-
ſchafft gebüre.

Zum ſiebenden / wann die Fraw nach dem willen
GOttes verſtürbe / ehe der Sohn das 21. Jahr ſeines
alters erreichet / ob nicht von allen vnd jeden Früchten /
deſſelben Jahres / tam extantibus, quam perceptis,
nach verordnung Sächſiſcher Rechte / den Töchten zwey
theil zuſtändig.

Vors achte / weil den Töchtern mehr nicht / als zwey
tauſent Thaler Heuratgilt ſind verordnet / da vorhin deß
Teſtatoris acht Schweſtern / jedere ſo viel / auß den
Gütern / zu jhrer abſtattung bekommen; ohne diß auch
zu Recht verſehen / daß clocationes filiarum, pro mo-
do facultatum; & dignitate dotalium, geſchehen ſol-
len / ob nicht den Töchtern / pro ſupplemento legitimæ,
ein mehres künfftig wolte gebühren / wann inmittels /
ehe ſie ſich verheuraten / vnd der Sohn / ſeine mündig-
keit erreichte / die ſchulden abgeleget / vnd die Güter davon
gang / oder deß gröſſeren theils befreybet würden? Hier-
auff wolte man diß ſeits gern vmbſtändlich / durch ein
belernungs Vrthel deß Rechten / berichtet ſeyn: Wird
auch hierumb gebetten. Signatum, den 1. Octobr. deß
1605. Jahrs.

N. N.

Vrthel. † 40

Wir Rudolff / rc. wo fern / rc. So hette erſt-
lich.n / die in der Frage gemelte vſufructuaria aller jhres
Ehemannes verlaſſenen Gütter völlige abnützunge; doch /
were ſie fürs ander / was ſie vber jhr Leibgeding / vnnd vn-
terhaltung / von ſolchem eröbern möchte / die Zinß deß
Teſtatoris ſchuld / ſo wol jährlich an Hauptſumme / ſo weit
es zureicht / was ab zu legen ſchuldig; vnnd könte / vors
dritte / das jenige / ſo jhr / vermöge vblichen Sachſen-
recht, an Viehe vnd Schaaffe / Getreidicht vnnd andern
zuſtande / biß die völlige Abrattung der Güter geſchehe /
zu Geld / vnd darauff gehende intereſſe, nicht angeſchla-
gen werden: Da ſie aber fürs vierde / die adminiſtration,
ermelter Güter lenger nicht haben wolte; were ſie ſolches
gegen einreumung eines ſtück Gutes / vermöge deß
Teſtamentes / mit bewilligung der hohen Obrigkeit / ab zu
treten befugt. Vnd zum fünfften / die jenigen Güter /
ſo ſie / von dem jhrigen / vnd nicht den abnützungen er-
kaufft / abgelöſet / oder ſonſten an ſich gebracht / zu genieſ-
ſen / berechtiget; zum ſechſten gehörete das jenige / was die
Ege / bey Leben deß Teſtatoris vberſtrichen / zu Erbe / vnd /
da die Mutter in dieſer zeit verſtürbe / hetten ſich die Töch-
ter ſolches / neben dem Sohn auch an zu maſſen. Ent-
lichen / ſind die Töchter / da ſie mit den legirten zwey tau-
ſent ſchock Meißniſch / dem Landsgebrauch / vnd der
Güter qualitet nach / gebreuchlichen nicht abgeſtattet
werden / weren ſie den abgang zu fodern berechtiget / von
Rechts wegen. Prag / den 28. Novembr.
Anno 1605.

Appellation præſident, vnd
Räthe.

CONSI-

CONSILIVM LXXVI.

Quæſtio.

An beneficium reſtitutionis in integrum, propter feudum paternum, iuſſu magiſtratus, in filii minorennitate, ordinaria Iudicis immiſſione, ob urgens æs alienum, alienatum & venditum, minori competat & an proximus agnatus, ſimultaneè inveſtitus, actioni feudi revocatoria propterea uti poſſit?

S V M M A R I A.

1 Facti propoſitio.
2 Beneficium reſtitutionis in integrum, an reale vel perſonale ſit? Remiſſivè.
3 Reſtitutio in integrum contra bonâ fide & iuſto titulo ementem, quomodo & quatenus detur.
4 Minorennis reſtitutionem in integrum quærere nequit contra contractum, vivo parente initum.
5 Emtio valet, licet inſtrumentum ſuper eâ confectum non appareat; & nihilominus evictio quoque præſtanda.
6 Teſtimonium conſanguineorum & affinium, in cauſis civilibus admittitur.
7 Reſtitutio in integrum, contra bona patris, ratione debiti nõ ſoluti, iudicis iuſſu vendita, minori non datur.
8 Iuſtè poſſidet, qui autore Prætore poſſidet.
9 Minor adverſus diſtractionem pignoris, maximè ſi quando à prædeceſſore vel parente ipſius contractũ ſit, non reſtituitur.
10 Mora vel aliud quodcunq; factum patris, nocet pupillo.
11 Dolo facere non videtur, qui iure ſibi competente utitur.
12 Res pluris aut maioris pretii non eſt, quàm prout emtorem invenit.
13 Ceſſio eſt inſtar traditionis.
14 Traditione dominium transferri tralatitium eſt.
15 Reſtitutionem in integrum, adverſus tertium poſſeſſorem petens, probare debet, rem iure dominii, vel poſſeſſionis ad ſe pertinere.
16 Reſtitutio in integrum, modicum tantum intereſſe alleganti, non datur.
17 Nemo dominus alicuius rei præſumitur, licet id in teſtamento aſſerat. ſed affirmanti probatio incumbit.
18 Fundans ſe in diſpoſitione qualificatâ, diſpoſitionem & qualitatem ſpecificè probare debet.
19 Non ſufficit quid allegari, ſed perfectè probari oportet.
20 Vaſallus, vti ſine domini, pariter & ſimultaneè inveſtitorum conſenſu, feudum alienare vel vendere poteſt, ſi id expreſsè vel tacitè, aut in diviſione remiſſum ſit.
21 Legato familiæ relicto; re legatâ alienatâ, ad eam repetendam familiæ actio datur.
22 Argumentum à fideicommiſſis ad feuda in iure validum eſt.
23 Feudum etiam antiquum ob debita diſtrahi poteſt.
24 Conſuetudo in feudis inprimis attendenda.
25 Obſervantia præſcriptione perfecta non indiget.

Auxilium à Domino.

1 AN den vberſchickten † Acten, habe ich vntenbenennter / mich alles fleiſſes erſehen; ſo wol auch in denen hinc inde allegirten juribus vnd Rechtsgründen nach geſchlagen: befinde daß zweyerley vnterſchiedene klagen angeſtellet ſein.

Erſtlich / wegen Bernharts von Knobelßdorff antheil in Leußerßdorff / welches auff Fürſtlichen befehlich vnd ſchatzung / noch bey ſeinem Leben / durch die ordentliche eingewieſene Creditorn vnd Bürgen jetzigen beklagten verkauffe; Dergeſtalt / daß derſelbe zwar ſeinen kauff in ſubſtantialibus bald Anno 77. vmb Laurentij richtig gehabt / auch darauff das Gut alſo bald in beſitz erlanget: aber wegen der Creditorn vnter ſich ſelbs habenden ſtritt der prioritet, vnnd daher rührenden mangel der gewehr / der Kauffbrieff allererſt Anno 82. vollnzogen: ſo wol die Fürſtliche belehnung darüber erſt Anno 86. erfolget: Da dann immittels Anno 79. gedachter Bernhart von Knobelßdorff verſtorben: vnd deßwegen an jetzo ſeyn vnmündiger Sohn / wider ſolche handlung / kauff vnd belehnung, in integrum reſtituiret zu werden / ſuchet.

Zum andern / wegen Hanßen von Knobelßdorff / deß andern Bruders antheil am Gut Leußerßdorff / welches gleichfals ſchulden halben verkaufft werden müſſen; vnd welches Beklagter gleichfals / durch einen richtigen Kauff an ſich gebracht; wider welchen Kauff jetziges Klägers Vater / wegen der geſambten hand proteſtiret haben ſoll / vnnd nunmehr weil Hanß von Knobelßdorff zuvor geſtorben / Kläger vermeint / daß das Recht der geſambten hand / vnnd daher rührendes Recht ſolchen Kauff (als welcher der geſambten hand zu abbruch nicht hette kräfftiger weiſe können geſchloſſen werden /) vmb zu ſtoſſen / an ihn gefallen; auch derwegen er actionem feudi revocatoriam an zu ſtellen befugt ſey.

Weil dann die Sachen wichtig / vnd aber ſonderlich von dem Klagenden theil faſt weitſchweiffiger vñ verwirreter weiſe diſputiret, auch vermöge deß Compromiſs die Parten bloß auff zweene ſätze verwieſen worden: als wird gefragt; was auff die beßher beyderſeits einkommene Acten, in beyden Sachen in Rechten geſprochen ſolte werden? Weil ich dann gentzlich dafür halte / auch meinem höchſten verſtande nach wann mir dergleichen Fall in ſeinen vmbſtänden / maſſen dieſer in actis außgeführet iſt / mit Vrthel vnd Recht zu verſprechen für keme / anders nicht befinden könte; als daß Beklagter / in beyden Anſprüchen von den vnterſchiedlich angeſtelleten Klagen loß zu zehlen ſey: So will ich auffs kürtzeſte die Gründe ex jure & facto faſſen: auch an etlichen Orten mit mehren deutlichen allegaten der bewehrtiſten Rechtslehrer beſtercken; dadurch Beklagter dem Kläger billich obſiegen ſolte, auch daß ſolches geſchehen / vnd er jhm obſiegen werde / gentzlich zum Rechten zu hoffen iſt.

Die erſte Klage.

Kläger begert wider Beklagten in integrum reſtituiret zu werden / ex illo capite, daß der Kauff mit den Creditorn vmb ſein Väterliches Gut Leußerßdorff in ſeinen vnmündigen Jahren geſchehen; vnd er dadurch zum höchſten verletzt ſey. Solche klage mit beſtande Rechtens zu hintertreiben / iſt erſtlich in acht zu haben: Ob dieſelbe auch mit fug wider Beklagten / als tertium poſſeſſorem haffte; vnnd ob nicht vielmehr Kläger wider die Verkauffere hette klagen ſollen. Darauff wird geantwortet; daß zwar vnter den Rechtslehrern vnterſchiedene Meinungen ſeyn: Ob das † beneficium 2
reſtitutionis pro reali oder perſonali zu halten: wie zu ſehen / ex *Mynſing. centur 4. obſervat. 18. & 19.* Wurmſer. *in pract. obſervat. tit. 25. obſervat. 3. Ioan. Maurit. tract. de reſtit. in integr. c. 13.* Gleichwol aber ſein ſie deſſen einig; Daß der † Jenige / ſo ein ſtück Gutes / mit gutem glauben vnd titul 3
an ſich bracht / ſo lange nicht zu belangen / noch mit der reſtitution in integrum, von einem minderjährigen an zu faſſen ſey / ſo lang die Jenigen von denen er gekaufft / oder jhre Erben zu hafften haben: ſondern daß allererſt in ſubſidium, & remediis ordinariis deficientibus, contra tertiũ poſſeſſorem ſolche Klage ſtat habe: vt eſt textus expreſſus *in l. planè quamdiu. 14. ff. de minorib. cum quo concordat l. in cauſa. §. Pomponius. eod. tit. Ioan. Mauric. d. tr. c. 21. Pinel. ad l. 2. C. de reſcind. vendit. part. 2. c. 1. n. 33. & ſeq. Oldendorp. claſ. 6. act. 9.* Weil dann die Hockiſchen Erben / vnd andere deß Guts Verkauffer ohn diß Beklagten für die gewehr hafften / auch deßwegen ſich bey der Fürſtl. Cantzley zur Lignitz gegen empfahung der Kauffgelder reverſiren müſſen / vnd aber Kläger nicht außführlich gemacht / daß dieſelbẽ nicht ſolvendo ſeyn ſollen / ja ſelbſt in ſeinem weſen mehr auff eine nullitet, vnd alſo remedium ordinarium gehet: Als hette jetziger Beklagter dieſen Anſpruch dilatoriè gantz von ſich zu ſchiebẽ gehabt: were auch darauff anders / oder weiter zu antworten nicht ſchuldig geweſen; als in eventum: In maſſen dann gar wol in der *Duplic. c. 1. in fin.* preſtiret; ſich weiter / als man im Rechten ſchuldig / nicht

einzulaſſen: vnd ſolches in dem folgenden cap. 2. bey dem neundten Grunde / warumb die gebettene Reſtitution nicht ſtat habe / ſtattlich / vnd vnwidertreiblich widerholet wird.

Vnnd wann man ſchon zu antworten ſchuldig ſein ſolte; ſo hat man doch vnterſchiedliche peremtoriſche
4 exceptiones: Erſtlich/daß ein † minder Jähriger nicht könne reſtitutionem in integrum ſuchen / der bey deß Vatters leben geſchloſſen worden. Dieſen Rechtsgrund kan Kläger replicando gar nicht verneinen: Derwegen legt er ſich auffs leugnen der geſchicht; wendet vor / ſein Vatter hette in ſolchen kauff nicht gewilliget: Dawider aber iſt in der duplic mit ſattem Grunde vnd genugſamen documenten belegt; daß durch zweene Fürſtliche Abſchiede die verkauffung befohlen: Commiſſarien zur Tax geordnet; darauff der kauff / Anno 77. richtig geſchloſſen / vor verflieſſung deß Jahrs dem Landes Fürſten vorbracht / vnd von demſelben in viel wege ratificirt worden ſey. So wird auch das jenige / was Kläger von vngleichheit der erſten Kauffberedung / vnd deß hernacherfolgten Kauffbrieffs anzeugt / mit genugſamer außführung juris & facti widerlegt: Darumb mehr Wort hievon zu machen vnvonnöthen. Sintemal vnlaugbar / ſo bald die Creditores, ſo in das Gut gerichtlich eingewieſen / vnd deſſelben völligen Beſitz erlanget haben / mit jetzigem Beklagten wegen der Kauffſum̃ eins worden / vnd jhme vacuam poſſeſſionem tradirt: dagegen aber fidem de pretio gehabt / vnd der bezahlung auff die beſtimbte termin erwartet / ſolcher kauff in ſeiner ſubſtantz richtig geweſen: auch vor verflieſſung jahr vnd tag von dem Lehensherren ratificiret worden. Derwegen iſt der Kauffbrieff nicht von wegen der ſubſtantz / deß Kauffs / oder daß derſelbe ohne denſelben nicht vollkommen von nöthen geweſen / ſondern allein zu mehrer Beglaubung / vnd wegen der miteinlauffenden gewehr hinzukommen: *leg. placito pretio. & l. non idcirco. C. de contrah.*
5 *emt.* Ja wann der † Kauffbrieff ſchon noch dieſe ſtunde nicht vorhanden were / ſo were der Kauff nicht weniger von der erſten ſtunde an kräfftig / vnd Verkauffere den Beklagten zu gewehren vnd zu vertretten ex natura evictionis, quæ conſenſu contrahitur, ſchuldig. Si enim res geſta, ſine literarum quoque conſignatione veritate factum ſuum præbeat, non ideo minus valebit, quod inſtrumentum nullum de ea interceſſit: *l. penultim. ff. de fid. inſtrum. l. in re. 4. eod. l. contrahitur. 4. in fin. ff. de pignor.* Et pactum, quod bonâ fide interpoſitum docetur, etſi ſcripturâ non exiſtente; tamen ſi aliis probationibus rei geſtæ veritas comprobari poteſt, Præſes Provinciæ ſecundum jus tale pactum cuſtodiri efficiet: *l. pactum. 17. l. cum perſonas. 21. in princ. C. de pact. l. cum te. C. de tranſact. l. etſi. 3. l. inſtrumentis 10 l. non idcirco. 12. C. de fid. inſtrum.*

Was ferner vom gegentheil / wegen deß Reverß / den die Glaubiger haben von ſich geben müſſen: Item; de re minoris, ſine debitis ſolennibus vendita: Item: de feudo propter æs alienum non capiendô: Item: von etlicher Glaubiger verneinung deß Kauffs wiſſenſchafft: Item: von verneinung deß in durch die Mutter geſuchten vnd erlangten kauffstitus: vnd letzlich / von krafft deß zeugnüſſes / ſo Herr Brandan vnd Chriſtoff von Zedlitz hierüber in Schrifften von ſich gegeben haben: replicando eingeſtrewet worden iſt; daſſelbe iſt genugſam in der Duplic widerlegt. Vnd iſt ohne diß bekantes Rechtens:
6 quod † Conſanguineorum & affinium teſtimonium non repellatur in cauſis civilibus: vt communiter receptum à *Dd. affirmat Maſcard. de probat. lib. 1. concluſ. 68. n. 10.* maximè ſi conſanguinitas & affinitas contingat per lineam tranſverſalem: *Maſcard. d. concluſ. 68. num. 2. & lib. 2. concluſ. 904. num. 15.* Immò hoc caſu affines etiam eſſe teſtes omni exceptione majores: tradunt *Bald. Iaſ. Angel. Gravet. & alij relati per Anton. Gabr. in com. opin. tit. de teſtibus. concluſ. 13. num. 3. verſic. contrarium.* maximè, quando concurrunt alia adminicula: per ea quæ tradit *Proſper. Farinac. tract. de oppoſ. contra perſon teſt. lib. 2. tit. 6. quæſt. 54. num. 67. & ſeq.* Wie dann allhier ſonderlich deß Klägers Vormunden vnd Mutter Bruders Herr Melchior von Leſten eigenes Schreiben (ſo mit *nu.* 17. bey den exceptionibus producirt) ſolchen beweiß mit mehrerm beſtercket: In welchem der von Leſt außdrücklich meldet / daß jhn Klägers Mutter als ſeine Schweſter / mit beſchwer berichtet / daß ſich Beklagter vnterfangen ſolte / das Angerrecht / ſo zu den Baurengütern gehörig / welche ſie in deß von Zedlitz kauff getretten / auch dieſelben bey jhrer Innehabung ruhig genoſſen vnd gebrauch / ein zu ziehen. Welches Schreiben datirt iſt Montag nach Cantate, An. 84. Ecce der kauff iſt An. 77. vnd alsbald darauff der Frawen Kaufftritt in die Baurengüter geſchehen: Sie hat ſolche Güter auch nach Anno 84. titulo deß Kauffttrits innegehabt; wie ſolches jhr eigen Bruder / vnd Klägers Vormunder / vnd zwar auß jhrem bericht geſtehet: Wie kan denn ſie / oder nunmehr der Kläger jhnen ex poſt facto, vnd einem andern zu ſchaden vnd nachtheil cauſſam poſſeſſionis mutiren? Wann auch das lächerliche einwenden gelden ſolte / damit man in replicis ſolch eigen bekantnüß abwenden wil / nemlich / die Fraw hette ſelbs nicht ſchreiben können / vnd jhre Töchter ſchreiben laſſen: wüſte nicht was dieſelbe in jhrem Nahmen an den von Leſt geſchrieben: ſo were nichts leichters / als quidvis ex quovis zu inferiren, vnd andern Leuthen zu ſchaden / dem Weiblichen vnbeſtand den Zaum contra jura zu laſſen.

Weil aber der von Leſt / als ein ehrlicher fürnehmer vom Adel / diß ſein Schreiben / (ſo ſtündlich mit dem original zu beſtercken) nicht vernein: als darff man ſich den allhier loco reſponſionis eingeſprengten Weibertant nicht irren laſſen: ſondern iſt ſchließlich gewiß / daß ſolches Schreiben / neben der beyden Adelichen Perſonen außſage / zu den andern vorhin angezogenen documenten vnwidertreiblich erwieſen ſey / daß die Fraw noch bey Leben jhres Mannes in den kauff der Baurengüter getretten / vnd noch Anno 84. dieſelben illo titulo ruhig beſeſſen habe. Darauß ſchließlich neben andern gründen gefolgert wird / daß Klägers Vatter ipſo facto den mit beklagten getroffenen kauff approbiret; vnd daß derſelbe Anno 77. richtig geſchloſſen / nicht verneinet werden könne.

Die ander peremtoriſche exception iſt der erſten verwant / oder ja ein mehrer beweiß derſelben; daß nemlich Klägers Vatter eben dadurch den kauff an ſich ſelbſt zugeſtanden / in dem er nach verkaufftem Gute gegen den Bürgen als Verkauffern zu herausgebung der vbermaß an der Kauffſumm / per modũ reconventionis geklagt: Darwider nunmehr Kläger zur Reſtitution nicht zuzulaſſen / ꝛc. Wie ſolches excipiendo genugſam außgeführet / vnd keiner fernern deduction bedarff: Sintemal der Kläger in der Replicâ nichts beſtändiges dagegen auffbracht.

Die dritte peremtoriſche exception iſt / daß wann deß
Vattern † Güter / wegen nicht zahlung eingenommen / 7
vnd verkaufft worden ſeyn / der Sohn wider ſolche einnehmung vnd verkauffung nicht kan in integrum reſtituiret werden / vermög deren in actis, wolangezogenen Rechtsgründe: Et hoc caſu ceſſare debere reſtitutionem in integrum; nec eſſe reſcindendam venditionem: cùm non præſumatur deceptus aliquis, cujus bona juſſu magiſtratus venduntur; tradit in ſpecie *Angel. in l. ſciendum.*
ff. de Verb. Obl. Juſtè † enim poſſidet, qui prætore autore 8
poſſidet: *l. juſtè poſſidet. ff. de acquir. poſſeſ.* Eſt enim debitori imputandum, qui potius debebat ſolvere; quã ſua morâ efficere, vt ad bonorum ſuorum venditionem procederetur: cùm maximè jura inſurgant adverſus moroſum: *vt in l. quod te. ibiq; Dd. ff. ſi cert. petat.* Quid enim ad ſolidandam & firmandam rei alicujus venditionem efficacius fieri poteſt, quàm ſi ea autoritate magiſtratus venda-

vendatur: quę venditio, ſi non ſubſiſteret, vix ſaltem difficulter reperirentur emtores, qui res ſic venditas emerent, nec eſſet tut⁹ aliquis eas emens: & eſſent incerta rerũ, dominia: ꝑ vt has rationes ponderat, & hanc Angeli ſententiam de jure veriorem dicit *Ioan. Mauric. Dolan. in tr. de reſtit. in integr. c. 375.* Et in ſpecie, quod non reſtituatur
9 minor † adverſus diſtractionem pignoris eo caſu, quando pignus fuit cõtractum non ab ipſo minore, ſed à prædeceſſore vel parente ipſius: tradit in terminis terminantibus & deciſivis *Sfortia Oddus Peruſin. tr. de reſtit. in integr. part. 2. q. 53. art. 6. vbi ait hanc eſſe cõmunem omnium ſententiam, quam vbiq; teneant Dd. & in ſpecie in d. l. 2. C. ſi advers. vendit. pign.*

Vnd were diſsfals gar vbel gemacht; wann der jenige, ſo nicht mit dem vnmündigen; ſondern mit dem Vatter ſelbſt / oder deſſelben glaubigern contrahiret hette / ſolte ſo lange in vngewißheit deß Eigenthumbs ſtecken / biß d' vnmündige erwüchſe / vnd deß Vatters handlung ratificirte: Vnd wie in einem nicht vngleichen falle die Rechte ſagen: perquam iniquum eſſet, cum qui nihil cum pupillo contraxit, expectare ejus pubertatem: quæ ſententia habet rationem: Ideoque cum contractus ex perſonâ patris deſcendat, dicendum eſt, non eſſe expectandam pupilli pubertatem: *l. apud Iulianum. 3. in princ. ibi: Marcellus autem.*
10 *ff. ex quib. cauſ. in poſſeſ. eat.* Sic enim mora † vel cõtumacia, aut aliud quodcunq; factum patris nocet pupillo, vt ex contractu paterno nõ reſtituatur, nec privilegio aliquo gaudeat, quò aliàs gauderet, ſi contractus ab ipſo incepiſſet, vel ſaltem in ipſo conſumandus fuiſſet: *vt in jam d. l. poſt Dd. notat Gothofr. ibid. & convenit cõmunis, & quotidiè prædicata diſtinctio Dd. gl. in l. ſi cum militarib. in verb. diſtraxerunt. C. de reſtit. milit. Bartol. & Cyn. in d. l. 2. C. ſi advers. vend. pign. Angel. in l. 1. n. 1. Fulgoſ. in d. l. 1. & 2. n. 2. Caſtr. in d. l. 2. in fin. & d. l. 2. in pr. & n. 3 Bartol. in l. Aemilius. ff. de minor. n. 5. Iacob. de S. Georg. in d. l. 1. n. 3. C. ſi advers. vendit. pign. Sfort. Oddus. d. q. 53. artic. 6. n. 28. in fin. vbi hanc verè cõmunem Dd. ſententiam refert & ſequitur.*

Vnd irret hiergegen weniger als nichts / was von d' Partheyheit vnd vngleichheit der Fürſtlichen Abſchiede von Klägers Vatters fürcht: Item / võ ſeinem zum Gut hinwider gethanen Arreſt replicando vorgeſchützet wird: vnd alles im letzten ſatz diſſeits mit ſattem grunde vmbgeſtoſſen iſt. Dieſes allein ſcheinet was wichtiges auff ſich haben / daß Kläger vorgibt / das Gut hette ſollen ſubhaſtiret, od' offentlich durch die Hoffgerichte feil gebotten / vnd dem jenigen d' am meiſten darumb hette geben wollen / zu geſchlagen werden. Vnd weil die diſsfals im Rechten vorgeſchriebene form nicht gehalten; als ſey demnach ſolcher Kauff nichtig. Durch ſolche Replick dörffen ſich die Herren Vrtheilsfaſſer wegen vermeinten mangels der Subhaſtation nicht irr machen laſſen / (vnangeſehen / daß die Kaufſumm bey weitem / dann durch die Fürſtliche Commiſſarien gemachten Tax / nicht erreichen) dann dagegen in acht zu haben: Quòd in Executionibus in bona feudalia faciendis, attendatur conſuetudo loci: vnd daß dieſer modus vor der Polyceyordnung in Schleſſien gar gebreuchlich gehalten worden: In maſſen auch die allgemeinen Keyſerrechte diſsfals keine ſubhaſtation erfodern: ſondern nach beſchehener einweiſung dem glaubiger / wann der Schuldener das Pfand nicht löſet / daſſelbe eigenthumblich adjudiciren: Welches er hernach ſelbſt behalten / oder hinwieder verkauffen mag, daran der Schuldner weiter nichts / als die vbermaß zu fodern berechtiget. Vnd damit Klägern ja das maß voll eingeſchenckt / vnd ſein vnbefugt vorgeben / de non ſervatis ſollennibus in augenſchein gantz vmbgeſtoſſen werde: ſo wolle er wiſſen / hæc ſolemnia in pignore creditoribus addicendo, de jure cõmuni requiri.

Erſtlich daß dem Schuldner vermeldet werde / ſo er nicht zahlen wird / daß ſein Gut / als Pfand verkaufft werden ſolle; welches in gegenwertigem Falle An. 73. vnd 74. durch vielfaltige Fürſtliche Befelch geſchehen / auch allbereit dẽ 20. April. An. 73. die würckliche einweiſung geſchehen ſollen; aber durch Klägers Vatters muthwillen / qui in fraudem creditorum latitavit, vel abſens fuit, nicht geſchehen können.

Vors ander / daß nach ſolcher ankündigung per bienniũ, oder eine ſolche zeit / welche die Obrigkeit nach gelegenheit deß weſens vor billich befindet / erwartet werdẽ ſolle / ob der Schuldener zahle: Welches im gegenwertigen Falle auch mehr als vberflüſſig geſchehen. Dann vnangeſehen / daß im erſten Fürſtl. Abſchiede vnterm dato deß 3. Decembris, An. 74. Klägers Vattern aufferlegt worden: Weil er alle vorige ernſte befehliche vngehorſamlich vorvbergehen laſſen; dadurch nicht allein ſein; ſondern auch ſeiner Bürgen vñ Gläubiger euſſerſter verterb vor d' Thür damals geſtanden: als könte man jhm ſeinen vngehorſam vnd muthwillen ferner nicht geſtatten / noch zu ſehen; ſondern er ſolte endlich võ ſelben dato innerhalb vier Wochen verkauffen oder zahlen; In verbleibung deſſen; ſolte den Bürgen erlaubt ſein / ſich ſämbtlich vnd ſonderlich durch » hülff zwang deß Gutes zu halten / daſſelbe ein zu nehmen / » pro ratâ, ſambt / oder ſonderlich ein jeder auff ſein Recht » zu genieſſen / zu gebrauchen / oder auch gantz vnd gar zu verkauffen / vnd ſich von den Kauffgeldern gezahlt zu machen: So iſt jhm doch im andern Fürſtlichen Abſchiede vnterm dato deß 10. Febr. An. 74. zum vberfluß noch ein Monatsfriſt gegeben / vnd in abermaliger verbleibung / nach Inhalt voriges Abſchiedes verfahren / vnd das Gut Taxirt hat werden ſollen. Solche monatliche friſt iſt den 10. Martij, Anno 74. auß gelauffen / vnd hette damals alsbald mit gutem fug Rechtens die Schatzung vnd verkauffung deß Guts an die hand genommen werden können. Es iſt aber dieſelbe endlich allererſt nach Oſtern Anno 75. vnd alſo lenger als poſt biennium, poſt denunciationem factam erfolget: Deſſen auff der Fürſtlichen Commiſſarien Tax / vnd relation, ſo bey den Exceptionibus *n.* 7. beygelegt / gezogen.

Vors dritte wird erfodert / daß nach verflieſſung deß biennij, oder deren vom Richter geſetzten zeit / die Creditorn, ſo ferne ſie noch nicht gezahlet / vmb adjudication, oder verkauffung deß Pfandes anhalten: Daß aber ſolches auch vielfaltig vor vnd nach geſchehen / weiſen die obgedachte documenta. Vnd zu föderſt die jenigen Gerichts ſignaturn, welche Gegentheil ſelbſt bey ſeiner replica *n.* 4. 5. producirt: Welche allbereit von Klägers Vatters vngehorſam vnd vergeblicher Außflüchten / die er von An. 73. biß in ſeine Grube getrieben / mehr als vberflüſſig beſagen.

Vors vierte / iſt von nöthen / daß dem Schuldener ſolches angemeldet / vnd er zum vberfluß vermahnet werde: Welches allhier von Anno 73. biß in Anno 77. continenter aneinander erfolget.

Endlich vnd vors fünffte / wann auff ſolches alles der Schuldner nicht zahlet / wird dem Gläubiger das Gut adjudicirt. In maſſen in gegenwertigem Falle auch geſchehen / da ſich die Bürgen vor der Fürſtlichen Regierung mit Klägers Mutter / wegen jhrer Weiblichen Gerechtigkeit verglichen: Wie bey der Exception *num.* 10. zuſehen: Dagegen das Gut den Bürgen gantz cedirt, eingeräumet vnd vbergeben / auch alſo das dominium erlanget worden: Wie ſub *nu.* 11. 12. vnd 13. bey den exceptionibus zuvernehmen. Vnd ſolche Fürſtliche anordnungen im geringſten mit einigem fug vom Gegentheil nicht angefochten / viel weniger vmbgeſtoſſen werden können: In ſonderer erwigung / daß die Verkauffere nicht allein das biennium, jure communi deſtinatum, erwartet / ehe jhnen deß Klägers Vattern Gut jure dominij gäntzlich eingeräumet worden: ſondern länger / als in die fünff Jahr ſich mit demſelben äſchern müſſen. Vnd weil dann d' ſ. fals der proceß nicht allein durch die Fürſtliche ſucceſſivè continuirtẽ Anordnung / vnd Abſchiede / welche all in

ad excludendum omnem defectum genugſam : ſon-
dern auch durch die allgemeine Verordnung der Keyſer
Rechte vberflüſſig genug juſtificiret wird : ad forma-
lia *l. vetuſtiſſimam. 3. §. Sin autem nulla pactio. C. de jur.
domin. impetrando, referendo.* Vnnd aber hierauff aller-
erſt / nemlich Anno 77. der Kauff zwiſchen den Gläu-
bigern / vnnd jetzigem Beklagten erfolget iſt : Ja auch
in ſpecie zu ſolcher Kauffhandlung mit Beklagtem Ihr
Fürſtlichen Gn. Commiſſarien verordnet / deroſelben
angewanten fleiß in Gnaden verſtanden : Vnnd weil
auch damals wegen Klägers Vatter latitiren erſtlich
nichts verrichtet werden mögen / in ſein vngehorſames
abſeyn / mit der handlung fort zu fahren befohlen: Wie
bey der Exception ſub *num. 9.* genugſam zuvernemen :
Als iſt Beklagter auß dieſem allem genugſam im Rech-
ten geſichert / daß der hierauff Freytags vor Laurentij,
Anno 77. geſchloſſene Kauff durch Gegentheils ge-
ſtert / de ſubhaſtatione (welche hernach allererſt
durch die Policey Ordnung pro requiſito ſancirt, vnd
erfodert worden / zuvor aber arbitraria geweſen) wol
vnumbgeſtoſſen bleiben : Cum & aliàs qui jure com-
muni vtitur, cuius ſit: *l. inter eos. 51. §. penult. ff. de fidei.
l. vltim. C. de reſtit. in integr.* Ja es dienet ſolches darzu /
damit vmb ſo viel mehr die bezichtigte verfortheilung vnd
hinderliſt / welche Kläger gern mit zuſammen geraff-
tem Stul vnd Bäncke / durch geſuchte weitſchweiffige
conjecturas beybringen wolte abgeleinet werde : Cum
11 jure † ſibi competente vtens, dolo non facere, imò
ne doſo quidem malo habere videatur : *l. nullus. 55. l.
nihil dolo. 129. & vtrobique Dd. ff. de Reg. Iur. l. quod & lex 3.
§. is tamen. ff de lib. hom. exhibend.* Vnnd in ſpecie, daß
eines jeden Orts obſervantz vnd gebrauch circa diſtra-
ctionem pignoris gehalten werden ſolle / bezeugt *Bald. in
l. ordo. num. 9. C. de exec. rei judic. quem ſequitur Matth.
Coler. tractat. de Proceſſ. execut. part. 3. c. 9. n. 78.*

Ja daß noch mehr iſt / ſo hat auch Klägers Vatter
das beneficium gehabt / daß er damals in Jahres friſt
hette mögen einen andern Käuffer bringen / der ein meh-
rers gegeben hette : Weil aber ſolches von jhm in fünff
gantzen Jahren / nemlich von Anno 73. biß in Anno 77.
nicht geſchehen. als iſt endlich in Anno 77. die adjudi-
cation vnnd gäntzliche entreumung deß Guts den Gläu-
bigern erfolget / auch auff Fürſtlichen Befelch durch
Commiſſarien mit Beklagten der Kauff abgehandelt /
vnnd endlich den Freytag vor Laurentij, Anno 77.
geſchloſſen worden. Vnnd hat ſich Klägers Vatter /
als welchem man lange zeit genugſam auffgewartet hat /
gar nicht zu beſchweren gehabt ; als ob die Glaubiger
das Gut zu leicht verkaufft hetten. weil die verwüſtung
groß / vnd nach beſag der Fürſtlichen Commiſſarien
nicht bald in beſſerung zu bringen geweſen. Hergegen
aber die zahlung faſt auff jahr vnd tag gerichtet geweſen:
Neque enim tali caſu debitor habet, quod conque-
ratur, quaſi pro pretio per æſtimatores taxato, res
12 non fuerit vendita ; cum † nulla res pluris, aut ma-
joris pretij ſit, quàm prout emtorem invenit : *argt. l.
ſi ſervus in fin. ff. de condi t. furt. l. ſi venditor. §. 1. & l. ſi quis
vxori. §. fin ff. de furt. Alexand in l. 4. §. ſi heres num. 2. ff. ad
SCt. Trebellian. Coler. decl. part. 3. cap. 9. num. 93.*

Zugeſchweigen daß deß andern / Nemblich Hanſen von
Knobelßdorff Antheil / durch ordentlichen auffgebothsprocess
proceſs höher nicht als vmb 4450. Thaler hat können
verkaufft werden: Wie Gegentheil bey der andern action
ſelbſt nolens volens geſtehen muß. Da er doch dane-
ben ſetzet / es were daſſelbe theil beſſer geweſen ; vnnd
hette deßwegen derſelbe Bruder etliche onera mehr /
(ſo auff viel hundert flor. auff gelauffen) auff ſich neh-
men müſſen / als ſeyn / deß Klägers Vatter. Nun
vnterſtehet ſich Kläger nicht den verkauff deß ältern
Bruders / theils ex capite læſionis zu fechten: Sondern
leſt es dabey bewenden : vnnd wil allein wegen der ge-
ſambten hand ratione illius partis revocatoriam actio-
nem brauchen. Mit was Fugen kan er ſich dann vber
ſeines Vatters Antheil / als ob es zu leicht verkaufft /
vnnd er hierdurch lædirt were / beſchweren ? Ja wann
ſich auch Klägers Vatter deſſen ſchon hette beſchweren
wollen ; ſo hette er es doch nicht wider beklagten ; ſondern
wider deſſelben Verkauffere thun müſſen : In maſſen
er dann gethan ; vnnd ohne diß propter effectum evi-
ctionis, in eventum alles auff ſich gewaltzet. Man
achtet aber dafür / ſo Kläger ſich an dieſelben machen
wolte / ſie würden jhm ohne zweiffel auch zu begegnen
gefaſſet ſeyn. Interea ſey dieſes vngeachtet / daſſelbe
ad intentatum reſtitutionis remedium gar nicht gehö-
rig zu ableinung deß ſchein geſchwetzes von der ſubhaſta-
tion genugſam vnd bloß pro informatione Ihr Fürſtl.
Gn. oder ſonſt anderer Herrn judicanten, aber ſub pro-
teſtatione ſuprà poſita geſagt.

Die vierte peremtoriſche eintrede iſt Klägers Vattern
ceſſion, wider welche der Sohn nunmehr nicht kan
reſtitutionem ſuchen : cum † ceſſio ſit inſtar tradi- 13
tionis : *Bald. in l. fin. C. quand. fiſc. vel privat. & in l. 1. C. de
donat. Coler. d. tractat. de Proceſſ. execut. part. 2. cap. 2. nu. 79.*
Traditione † autem dominium transferri, tralati- 14
tium eſt : *l. traditionibus. C. de pact.* Ja / wann ſchon
deß Klägers Vatters ceſſion nicht geweſen / ſo were
doch durch die auff Fürſtlichen Befelch endlich erfolgte
gerichtliche entreumung plena & judicialis traditio
geſchehen. In beyden Fällen aber iſt vnzweifflich / quod
filius prætextu ætatis nunc quidem non poſſit reſtitui :
multò minus venditio per ceſſionarios facta reſcindi :
auß vrſach / daß die vbergab vnnd entreumung noch bey
lebezeit deß Vatters geſchehen / auch auff den Sohn
weder poſſeſſio, noch dominium rei venditæ kommen:
ſondern ſchon zuvor gantz vnnd gar auff die creditorn,
vnnd durch den Kauff / vnd fernere vbergab auff Be-
klagten / als Käuffern kommen iſt. Nun iſt aber vn-
zweiffelichen Rechtens : quod † is, qui petit reſtitui 15
in integrum adverſus tertium poſſeſſorem probare de-
beat rem eam, de qua agitur, ad ſe pertinere jure do-
minij vel poſſeſſionis : *vt eſt textus expreſſus in l. 2. vbi. ſi
talis mulier domum ad ſe pertinere monſtraverit. C. de Vxor. milit.
atq; ita determinant Bella. Pert. Cyn. & Iacob. Butrig ; quos re-
fert & ſequitur Bald. in l. quod tempore. C. de reſtit. milit. nn. 7.
& ſeqq. vbi communem hanc eſſe opinionem teſtatur ; quam ju-
dicando ſequitur Rota Roman. in tit. de reſtit. in integr. deciſ. 9.*
Immò jus facit : quod † etiam aliàs non datur reſtitu- 16
tio, vbi quis non niſi modicum intereſſe allegare poteſt.
Ergò multò minus, quando nullum prorſus intereſſe
doceri poteſt. Quippe dominio jam & poſſeſſione in
vitâ patris per alienationem, ſive voluntariam, ſive ne-
ceſſariam tranſlato : vt hanc rationem in terminis de-
cidendo allegat, & ad contraria reſpondet *Sfort. Oddus.
d. tract. de reſtit. in integr. part. 1. quaſt. 37. num. 7. & ſeqq.*
Vnnd wann Kläger ſchon einſtrewen wolte / daß jetzo
nicht Hauptſachlich verfahren; ſondern allein remedium
reſcindens intentiret were / ſo iſt doch auch in dieſem
Falle wahr ; quod plena probatio ſui intereſſe requi-
ratur ab eo, qui reſtitutionem implorat : prout diſertè
docet *Bald. in d. l. quod tempore. C. de reſtitut. milit. num. 7.*
Vbi ad hoc optimam rationem adducit, quia judicium
reſcindens non habet ſe vt præparatorium ad reſciſſo-
rium : ſed vt cauſativum : & reſciſſorium eſt executivum
reſcindentis : ne ſcilicet omiſſâ tali probatione ſui inter-
eſſe poſſeſſionis vel dominij Judex dubitet de calu-
mnioſâ petitione reſtitutionis in integrum, & ne illa fru-
ſtrà petatur & concedatur : Welches alles allhier vmb
ſo viel mehr ſtatt hat / alldieweil Kläger in ſeinem Libell
ſetzet : Sein Vatter / hette daß vtile dominium biß in
ſeine Grube behalten / vnd auff Klägern als ſeinen Sohn
verfället : Item ; ſein Vatter were deß poſſeſs ſpolyrt
worden: quo caſu etiam in judicio reſcindente, abſque
omni

omni dubitatione requiri plenam probationem: tradit poſt alios *Sfort. Oddus d. quæſt. 39. artic. 3. in fin.* Vnd iſt hierzu nicht genugſamb das Klägers Vatter jhm ſelbſt ein behauptetes dominium oder poſſeſſion, contra jura imaginiret hat:
17 cum nemo † præſumatur Dominus alicujus rei, licet id in teſtamento adſerat, ſed id probare teneatur: vt poſt *Bald.* & alios tradit *Ioſeph. Ludovic. in comment. concluſ. 14. num. 126.* Die einſtrewungen / ſo der Gegner hiergegen einwerffen wollen / ſeyn gnugſam abgelehnet / vnnd dürffen gantz vnd gar keiner fernneren andeutung: Jnmaſſen auch die andere beygefügte argumenta mehrentheils auß den obengeſetzten herflieſſen / oder ja verwandſchafft mit denſelben haben; vnd alſo außgeführet / auch wider deß Gegentheils repliciren dermaſſen befeſtiget ſeyn; daß denſelben etwas zu zuſetzen / oder dabey zu erinnern gantz vnnötig.

Jm dritten capite bey der fünfften einwurffs widerlegung iſt deutlich außgeführt / daß Beklagter nit ſchuldig ſeinen kauff zu juſtificiren (wiewol daſſelbe mehr als vberflüſſig geſchehen) ſondern Kläger vielmehr ſeine allegationes, de venditione non legitimè facta mit klaren
18 documenten erweiſen ſolte: Cum † fundans ſe in diſpoſitione qualificatâ debeat ſpecificè probare diſpoſitionem & qualitatem: *Natta conſ. 153. num. 2. & conſ. 474. num. 38. Ioſeph. Ludovic. dict. concluſ. 14. num. 180.* Et qui contra ſe habet præſumptiones (wie in dieſem Falle / da wegen der Fürſtlichen Abſchiede vnnd offentlichen acten, omnia ſolenniter & legitimè acta vermutet werden) ille tenetur ſuam intentionem, contra dictas præſumptiones probare per efficaciores & apertiſſimas probationes: *l. fin. vbi Bartol. ff. quod met. cauſ. Gravet. conſ. 134. num. 10. & conſ. 129. in fin. Ioſeph. Ludov. d. concluſ. 14. n. 236.*
19 adeò † vt non ſufficiat per libellantem aliquid allegari, ſed debeat illud ipſum perfectè probari: *argt. l. minorum. C. de præd. minorum. Menoch. de adipiſc. poſſeſſ. remed. 4. num. 619. & num. 732.*

Salvo rectius ſentientis judicio.

Jn der andern action, vermöge deren Kläger Hanſen von Knebelsdorff mit Fürſtlichen conſens alienirtes Antheil / als der mitbelehnte nechſte Agnat, der den Fall erlebt / ohne entgeld zu revociren vermeinet / erachte ich gäntzlich vnd vnzweiffelich dafür / daß derſelbe vielweniger / als in der geſuchten reſtitution haften könne: Vnd iſt deß Beklagten nothdurfft ſo wol in der Vrthelsfrage; als auch in den beyden / ſonderlich aber in dem letzten Satz dermaſſen augenſcheinlich außgeführet / daß an demſelben nichts zu verbeſſern. Kürtzlich aber das gantze weſen zu faſſen / beruhet es darauff: Kläger vermeinet; weil ſeines Vatters Brudern Lehngut Beklagtem verkaufft / vnnd von Klägers Vatter / wider ſolchen kauff proteſtiret worden; als ſolte er deßhalben nunmehr / weil der proteſtant zuvor verſtorben / vnd er tempore mortis deß Verkäuffers nehiſter Agnat geweſen / vermög deß Eigenthchen privilegij darinnen Brudern / vnd Bruders Kindern die geſambte hand gegeben wird / ſolch Lehngut von Beklagten actione revocatoriâ abſq; pretio abzufodern befugt ſeyn: Zeucht hierzu auß dem Lehnrechte / vnd den Eigentſchen privilegien etliche gründe an / welche in caſu regulæ zwar jhren Orth haben: aber denen durch mehrfältige circumſtantias facti, vnd darauß ergründete rechtliche Schutzwehren jhre krafft benommen: vnd daß nach gelegenheit dißfals actio revocatoria nicht ſtatt finde / augenſcheinlich erwieſen werden kan

Erſtlich / weil beklagten Vatter / vnd ſeyn Bruder in jhrer Brüderlichen theilung An. 59. ein ander tacitè nachgelaſſen haben / das Lehen zu verkauffen: Darauß recht vñ
20 wol inferiret wird: gleich wie ein Lehnmann † ohne deß Herren conſens ein Lehen veruſſern kan; wann jhm daſſelbe im Lehenbrieffe expreſsè oder tacitè nagelaſſen: ebenermaſſen vnd noch vielmehr könne ein Lehenmann ohne conſens ſeines mitbelehnten ein Lehen verkauffen / wann jhm das in einer theilung nachgelaſſen: *per optimè allegata ex Schradero part. 8. cap. 2. num. 57. & ſeqq. & cap. 5. num. 4. Schneidvv. de feud. part. 7. n. 87.* Vnd vber diß alles iſt wol in acht zu haben / daß in allen / vber das Gut Leuſſersdorff beſagenden Lehenbrieffen / vor vnd nach dem privilegio der geſambten hand / klärlich befunden wird; daß dieſelben verliehen ſeyn / cum liberâ facultate zu verpfenden / zu verkauffen ꝛc.

Deſſen ad vniformem literam der Lehnbrieffe / ſo bey der duplic *num. 3. 4.* vnd 5. zu befinden gezogen. Deſſen vrſach daher abzunehmen / daß die geſambte hand / vnd die freye macht ein Lehen zu verkauffen / zu verpfenden / nicht widerwertige; ſondern ſolche dinge ſeyn / deren eines gar wol neben dem andern ſtehen kan. Vnd iſt diß der gantze Sandgrunde darauff der Gegentheil ſeine bawfällige revocatoriam zuerhärten vnbillich vermeinet / in dem er ſimultaneam Inveſtituram & facultatem alienandi pro contrariis, ſive adverſis helt: Welche doch reverâ nur aliquo reſpectu diverſa ſeyn: vnd in einem einigen ſubjecto gar wol können vberein kommen. Solches deſto handgreifflicher zuvernehmen iſt bekand / daß nach Sachſenrecht keine ſucceſſio in Lehngütern ſeitwarts / oder per lineam tranſverſalem zu gelaſſen werde. Solchen mangel zu erſetzen iſt die geſambte hand erdacht / vermög deren Bruder vnd Bruder Kinder (oder auch nach gelegenheit der privilegien in mehren gradibus lineæ tranſverſalis die vlteriores agnati) Lehngüter erben können / vñ zwar / nach gemeinem Sachſenrechte, ſo fern ſie nicht allein in geſambt belehnet ſeyn; ſondern auch ſo fern ſie den Lehen / ſo offt dieſelben inmittels zu falle kommen / folge gethan haben: vt notat *Schneidvv. de feud. part. 5. num. 21. & ſeq.* Die Eigentſchen privilegien laſſen Bruder / vnd Bruder Kinder per generalem & ſimul ac ſemel in privilegio factam inveſtituram zu / wann ſie ſchon nicht allemahl dem Lehen folge gethan haben, ſondern iſt gnug / daß einer ſonſt in denſelben Fürſtenthümbern belehnet ſey / ad eum effectum, daß er ſeinem Bruder / oder ſeines Vatters Bruder im Lehen ſuccediren könne. Hierdurch iſt dem Lehenherren die Fälligkeit / die jhme ſonſt in denen Fällen zugeſtanden hette / benommen. Sintemal derſelbe per gratioſam conceſſionem die Lehensſucceſſion extendiret; Den Lehenleuthen aber an ſich ſelbſt iſt hierdurch nicht benommen bey jhren Lebzeiten mit dem jhren zu ſchaffen: ſonderlich / die in jhren Lehenbrieffen die clauſul frey zu verkauffen zu verpfänden / haben / ꝛc. Deßwegẽ auch ſolche clauſul, ſo wol in den Newen ſeithero deß gegebenen privilegij datirten Lehenbrieffen / als in den Alten zu befinden.

Vnd ob ſchon in denen Fällen / da der eine Bruder nicht Lehen erben / vnd alſo der ander certam ſpem ſucceſſionis hette / deß andern Brudern / als mitbelehneten conſens de neceſſitate erfodert werden ſolte / den Fall zu ſetzen ſo iſt doch hinwider kein zweiffel / daß derjenige / der ſeyn Lehen zuverpfänden vnd zuveralieniren / vermög der Lehenbrieff befugeiſt / auch ſchulden darauff zu machen; vnd daſſelbe hernach in ſolutum zu geben macht haben; Ja der mitbelehnte / (ſo er in die verpfändung nicht cõſentiret,) das jus Protimiſeos, oder will / brauchen / oder in deſſen verbleibung / daß es einem Fremdden verkaufft werde / leiden muß: wie hernach mit mehrerm berühret wird.

Daß aber obgedachter maſſen die geſambte hand / vnd die freye macht zu verpfänden / vñ zu verkauffen beyſamen in jhren terminis gar wol beſtehen können / ſolches weiſen deß Marggraffthumbs Oberlauſitz Landes privilegia, vermög deren die Keyſerl. Mayt. als König zu Böhmen / vnd Marggraff zu Oberlauſitz den Agnaten biß in den ſiebenden grad die geſambte hand geben / vnd doch daneben in ſolchem privilegio klärlich ſetzen / daß nichts weniger ein jeder vaſall deſſelben Ortes mit dem ſeinen frey ſolle zuthun vnd zu laſſen haben. Vnd ſolches auff gegenwertigen Fall noch deutlicher zu appliciren, ſo iſt kein zweiffel; wenn

Hanß von Kn. das ſeine nicht ſelbſt verthan/vñ ſich nicht beſchuldet hette / auch der geſtalt/(maſſen geſchehen) ohne Lehenserben geſtorben were / daß auff ſolchen Fall Klägers Vatter/ oder weil derſelbe den Fall nicht erlebet/ nunmehr Kläger würde die Lehns ſucceſſion vermög deß Liegniſchen privilegij der geſambten hand / als Bruders Sohn gehabt / ſonſt aber / ante privilegium in tali caſu das Lehen dem Lands Fürſten würde heimgefallen ſeyn. So wird auch oben geſetztes tacitum pactum de libera alienatione, cum Inveſtitura concurrens, recht vnd wol per argumentum à fideicommiſſis deductum beſtercket: Sintemal in dieſem einerley cauſa inductiva feudi & fideicommiſſi iſt: vt ſcilicet bona in familia & agnatione conſerventur. Daher von einem zu dem andern Recht argumentiret, auch ſonſt / wa die Lehnrechte nicht was widriges verordnen / die allgemeinen Rechte in Lehnſachen ſtat finden. Nun iſt aber die Regul Rech-
21 tens in fideicommiſſis, ſi Legato † familiæ relicto, vel ita, ne alienetur, res legata fuerit alienata, tunc aliis ejus familiæ datur actio ad repetendam rem alienatam: *l. peto. 71. §. fin. ibi: Sed ſi domus. ff. de Legat. 2. l. ſancimus. 7. C. de reb. alien. non alienand.* Ebener maſſen iſt die Regul Rechtens in ſimultaneè inveſtitis: Si feudum, de quo alius, vel per literas, vel per privilegium ſimultaneè eſt inveſtitus, alienetur, vt tunc ſimul inveſtito detur actio ad revocandum feudum alienatum: maſſen Kläger ſelbſt geſtehet / vnd hierauff ſeine klage gründet. Aber dieſe regula, wie ſie beyderſeits einerley rationem hat / in caſibus ab eadem non exceptis: alſo haben auch widerumb die exceptiones derſelben einerley grund vnd vrſach. Exempli
22 gratia; Exceptio † regulæ eſt in fideicommiſſis; ſi fideicommiſſarij invicem conſenſerint, tunc per alienationem ſecutam, extinguitur fideicommiſſum: *l. quoties. C. de fideicommiſ. & textus optimus in l. nihil 130. § 1 ff. de legat. 1. Andr. Gail. lib. 2. obſervat. pract. obſervat. 139. n. 11.* Eadem exceptio eſt in ſimultaneè inveſtitis: ſi nimirum illi invicè conſenſerint, quod tunc per alienationem ſecutam, ſimultanea inveſtitura extinguatur: *c. 1. §. Titius ſi de feud. defunct. contro. exuit. Hartm. Piſtor. lib. 2. quæſt. 7. vbi hoc ipſum latiſſimè pertractat. Et tam eſt hoc tritum, vt Ioan. Niellius diſputat. feudal. 6. theſ. 9. in terminis terminantibus noſtri caſus dicat prorſus carere dubio, quod jus revocandi agnatis, qui conſenſerunt agnationi non competat: immò ne quidem eorum deſcendentibus, vt firmat Hartm. Piſtor. d. quæſt. 7. n. 48 & ſeq.* Alia exceptio ſupra dictæ regulæ eſt in fideicommiſſis; quod nimirum eorum alienatio non poſſit per eos, quibus reſtitutio facienda eſt, retractari, quando neceſſitate vrgente & creditoribus bona diſtrahentibus, alienantur: *l. filiusfamilias. 111. §. divi ff. de legat. 1.* Eadem exceptio eſt in ſimultaneè inveſtitis: vt nimirum feudum, etiam ipſum creditoribus adjudicatum, vel ſub haſtâ venditum, revocari non poſſit, maximè quando id fit per dominum ipſum; vt latè firmat *Coler tract. de proceſſ. execut. part. 2. c. 9. nu. 269. & ſeqq. & Hart. Piſtor. lib. 2 q. 15.* Wie ſolches auch im Fürſtlichen Bayern / zu geſchweigen in andern bißhero in Schleſien vblich gehalten worden. Alia itidem exceptio eſt ſupra dictæ regulæ in fideicommiſſis: ſi ob debitum hereditarium prædia fideicōmiſſo ſubjecta pignori obligentur, vel diſtrahantur, vt fideicommiſſum ceſſet: *l. pater. 36. in pr. ff. de legat. 3.* Eadem exceptio eſt in ſimultaneè inveſtitis: Si ob debitum hereditarium feudum ab vno oppignoretur, vel diſtrahatur; vt tunc ſimultanea inveſtitura expiret.

Nun bekennet Kläger replicando ſelbſt: Daß jhm / vnd ſeinem Bruder in die 1500. Thaler Väterlicher ſchulden / ohne der Schweſtern abſtattung zur beſchwerung zu gewachſen; darauß leichtlich zu ſchlieſſen: gleich wie damals alsbald wann die Glaubiger auff ſie gedrungen hetten / einer oder ander hette ſein Antheil müſſen verkauffen / vnd ſich keiner revocation gebrauchen können. Ebener maſſen iſt es hier auch wahr / vnd eadem ratio geweſen / wie darnach bey der andern Hauptſachlichen exception mehres zubefinden. Vnd dieſe erſte hauptſachliche einrede bleibt mit dem jenigen was Kläger replicando weitleufftig einſtrewet / wol vnabgelehnet / denn es ſuccedire jtziger Kläger ex perſonâ ſuâ, vel patris, ſo muß er die vnvermeidliche Großväterliche ſchuld zahlen. Item: die Sache mit vnſerm Herren Gott auß vben / der ſeinen Vattern zwier abbrennen / auch dadurch vnd ſonſt in vnvmbgengliche ſchuldenlaſt / auch daher rührende neceſſariam feudi alienationē rinnen laſſen. Hetten doch der von Schellendorff vnd andere Bürgen müſſen zu friden ſein / wañ er ſie gezahlet / vnd es alſo deß exceptions proceſs nicht bedürfft hette. Daß er aber vorwendet / es hette allein die Abnützung / vnd nicht das Lehen können auff abzahlung der Schulden gewendet werden: ſolches iſt ein offt widerlegter tand: welcher das pactum diviſioni adjectum abſeruget / in dem es cum effectu vom feil werden; vnd verkauffen deß gantzen Antheils redet: dazu man wegen der Vätterlichen ſchulden anlas genug gehabt: ſonderlich weil diß theil / deſſen alienation Kläger revociren wil / etwas beſſer / als das ander geweſen; auch daher höher mit Erbſchulden / zu denen hernacher die vnfall geſchlagen / beſchweret warden. Weniger thut etwas zur ablehnung / was Gegentheil de pactis renunciativis ſucceſſionis à jure improbatis einwendet: Dann darauff gar wol vnd concludenter duplicando geantwortet worden iſt: weil nach Sachſenrecht die geſambt hand / als pactum ſucceſſionis acquirendæ vblich herkommen iſt; daß alſo nicht weniger die renunciatio derſelben per mutuum conſenſum eodem jure beſtehe. So thut auch diß nichts zur ſach: daß Klägers Vatters Bruder vnd ſeine Bürgen/ in der proteſtation, die Klägers Vatter wider den Kauff gethan/ daß jhm nemlich dieſelbe an der geſambten hand vnſchädlich ſeyn ſolle / geſchwiegen: Dann ſie haben ſich jhres Rechtens gebrauchet/ Klägers Vatter aber hat damals/ als die Kauffhandlung durch Fürſtliche Commiſſarien vorgenommen/ contumaciter lauret. Darumb hat der Bruder vnd ſeine Bürgen / mit dem Kauff vnd Aufflaſſung / wie auch der Lehnsherr mit der verlehnung auff jhn länger nicht verwarten / noch ſich an ſeyn niderrechtliches / vnd ſonſten per nullam deductionem juſtificirtes: ſondern gantz vnd gar erſeſſenes proteſtiren nicht kehren dörffen: ſonderlich weil man dißfals auch in ſpecie ſeinen conſens zur verpfendung / vnd in eventum zur verkauffung / davon hernach abſonderlich geſagt wird / vor ſich gehabt: vnd dann die Schleſiſche Policey-Ordnung auch ohne diß ohn vnterſcheid / der Erb / oder Lehen / in mangel der zahlung verpfändete Güter zu verkauffen / vnd davon zu zahlen befihlet: In maſſen dann gar wol vnd aneglich außgeführet / daß dißfals factum judicis exequentis, pro facto debitoris zu achten: Vnd derowegen / wann auch gleich Klägers Vattern Bruder hette lauriren, oder ſonſt außflüchte / wie Klägers Vatter / ſuchen wollen / daß jhn ſolches nichts würde vorgetragen haben: ſondern einen weg / als den andern / die billichkeit verfügt hette werden müſſen.

Was wieder die theilung; als ſolte dieſelbe nicht confirmirt, vnd von etlichen ad partem, durch den Gegentheil erhaltenen information Vrtheln als ſolte krafft derſelben Kläger der revocation befugt / auch endlich von der Landſtände vertrag / mit dem Landes Fürſten / als ſolte dadurch dieſe theilung caſſiret ſeyn / auffgebracht wird: ſolches iſt ein vnerheblich einſtrewen: Sintemal es der theilungs confirmation nicht bedürfft / weil ohne diß alle Lehenbrieffe vber diß Gut clauſulam de libera alienatione haben: vnd diviſiones feudorum quotidiè ohne deß Lehenherrn conſens geſchehen: Die belehnungs Vrthel ſeyn auff eine Partheiſche frage gerichtet: Ob nemlich durch die clauſulam diviſionis allein die immerwehrenden privilegia hetten können gebrochen werden: Deſſen ad literam der Beiernung gezogen: Dabey aber der tenor inveſti-

vesti-

veſtiturarum, intellectus privilegij; Inſonderheit aber alienatio, neceſſariò propter debita hereditaria & alia facta, ſo wol Klägers Vatters/ vnd deß Lehensherren cõſenſus expreſſus dandi in ſolutũ, vel vendẽdi gantz vbergangen worden: auch letzlich der Landſchafft abhandlung mit Ihr F. Gn. gantz vnd gar in ſeparatis terminis redet: Derwegen hieher nichts beſtändiges inferiret werden kan.

Die ander hauptſachliche Einrede/ dadurch Klägers intentire revocatoria gantz vnd gar vmbgeſtoſſen wird/ iſt Klägers Vatters cõſens, den er nicht allein zu d' bloſſen verpfändung; ſondern auch auff den erfolgten Fall der nicht haltung/ zuverkauffung deſſen Antheils/ welches Kläger jetzo vergebens revociren wil/ gegeben. Vnd daher auff ſolchen Fall/ der nunmehr vor längſt erfolgt/ vor ſich vnd ſeine Erben/ ſich der geſambten hand/ ohn allen zweiffel vollents gantz vñ gar begeben hat: Wie ſolches bey der exception vnd duplic gar vberflüſſig außgeführet iſt. Vnd gleich wie Klägers Vatter propter conſenſum pignorationi, in eventum ſecutum venditionis, nicht hat bey ſeinem Leben das jus protimiſeos brauchen können: *per d. cap. 1. §. Titius. Si de feud. defunct. controv. fuerit. Hartman. Piſtor. lib. 2. q. 12. nu. 49. & ſeqq. vſq. ad num. 58.* Alſo kan nunmehr Kläger (vnangeſehen ſein Vatter vorhin verſtorben/ vnd er tempore mortis Hanſen von Kn. nechſter agnat geweſen) auch deß juris revocandi nicht gebrauchen, dañ durch deß Vatters conſens iſt jnen beyden der weg verrennet; vnd der Kauffer geſichert: Außſchreiben Churfürſt Auguſti/ An. 83. rubric. welcher geſtalt die agnaten, &c. *Dan. Moller in commentar. ad Conſt. Elector. part. 2. Conſt. 50. n. 15. & ſeqq. vſq. ad 25.* Vnd zuer bärtung dieſer vnzweiffelichen billichen meinung/ mit welcher auch vorhin die Rechtsgelehrten magis cõmuniter geſtimmet haben/ vnd noch ſtim̃en: *vt videre licet apud* Hartm. *Piſt. d. q. 7. n. 48. & ſeqq.* Kompt noch darzu Klägers Vattern ſchreiben; welches er in replicis ſub *n. 1.* ſelbs producirt, darinnen der Bruder jhm klar in faciem meldet/ warumb er jnt die Väterliche Schuld/ auff dz Lehen zu verſichern nicht weren könne/ nemlich/ weil Klägers Vatter ohne deß ſolche Schuld in eventum, õhn alle mittel zahlen müſte/ wañ ſich ſchon dieſelbe ſtunde der Fall begeben/ vnd Klägers Vatter vermög der geſambten hand/ jhme ſuccediren hetten wollen. Vnd trret weniger als nichts daß Kläger vorgibt. ſein Vatter hette allein in Schellendorffs peſt conſentirt: Die andern Poſten weren ohne ſeinen cõſens, durch die Goldbergiſchen Hoffgerichte eingewieſen worden Dann darauff wol in duplicis geantwortet wird/ daß vermög deß Fürſtl. conſenſes, Schellendorffs allein zwey tauſent Thaler ſchon damals im Gut gehabt/ welche jhm auff den Fall der nicht zahlung mit conſens deß Lehnherrn vnd jetzigen Klägers Vatter verſichert geweſen als ob alle dingliche Rechte darüber erſtanden weren: Deren verſicherung er ſich billich gehalten. So ſeyn auch die andern Gläubiger nicht bloß vnd allein durch die Goldbergiſchen Hoffgerichte/ ſondern auch auff Fürſtliche beſehliche: (in maſſen die immiſſion klärlich meldet) eingewieſen wordẽ. Vnd weil Schellendorff denſelbigen vorgegangen/ ja deſſelben ſchuld ſchon in An. 75. ſich faſt auff die helfte deß werths/ totius illius feudi erſtrecket hat: als haben die nachgehenden creditores keines weges auff die fructus feudi immittirt werden können: ſondern hat müſſen auff verkauffung getrachtet werden. Hierbey allegiret Gegentheil gantz irrig vnd zerſtimmelter weiſſe/ was *Andr. Gail. lib. 1. obſervat. 117.* vnd *Coler. part. 2. cap. 3. num. 269.* de immiſſione in fructus feudi, ſagen.

Dann/ wann er dieſelben mit vnverkehrten Augen vnd Sinn anſehen wil/ wird er befinden/ daß nicht allein *Coler. dict. loco* klärlich vnterſcheidet/ vnd zu gibt/ daß durch den Lehensherren ſelbs/ oder auff deſſelben Anordnung die execution in ein Lehngut ſelbſt geſchehen könne. Daß auch ſolches/ ſo wol in Meiſſen/ als in dieſen Landen täglich geſchehe/ vnd vblich herobracht ſey/ weiſſet die erfahrung: vnd bezeuget es præter *Colerum d. loco*, Churfürſt Auguſti Außſchreiben An. 83. Sondern es zeuget auch *Gail. d. obſervat. 117. num. 4.* daß deß Gegentheils gefaſter wahn/ vnd irrige meinung nicht ſtat habe: quando creditor miſſus in poſſeſſionem docere poſſit, creditum in vtilitatem debitoris verſum eſſe, putà, pro maritandâ filiâ, vel re feudali melioranda &c. Item/ daß dieſe opinio, nequidem in feudo antiquo, ex pacto & providentiâ (deren gattung aber diß nicht/ ſondern allererſt von der beyden Brüder/ ſo ſich darein getheilet/ Vatter erkauffe worden iſt) ſtatt habe: quando aliter obſervantiâ receptum eſt: *Gail. d. obſervat. 117. num. 5.* Talem autem obſervantiam, vt nimirum etiam † feudum antiquum 23
ob debita diſtrahatur, valere: tradit in ſpecie *Bald. inc. Imperialem. num. 10. de prohibit. feud. alienat. per Frideric. Dec. pulcrè conſ. 445. incip. In caſu ad me. num. 24. & ſeq. Chaſſan. in conſuet. Burg. tit. de feud. §. 8. gloſ. 1. num. 42.*

Welche obſervantz genugſam mit dem Verzeichnüß der jenigen Lehengüter/ ſo viel Jahr her im Lignitſchem verkaufft/ vnd die Kauffe niemals revocirt worden/ geſtercket wird. Vnd weil auch ohne diß in Lehenrechten/ als welches mehrentheils von gebräuchen ſonderlicher Oerter anfangs hergefloſſen/ ergründet. Quod † con- 24
ſuetudo in feudis principem locum teneat, & in controverſiis feudalibus id attendendum ſit; quod vnoquoque in loco hactenus in ſimili obſervatum fuit: *per text. notab. in cap. 1. §. in judicio. de feud. cognit. & in cap. 1. §. hoc quoque de his, qui feud. dar. poſſ. vbi gloſſ. in verb. à ſucceßione.*

Als wird es deſſen beweiſſes/ davon Gegentheil viel dicentes machet/ nicht bedürffen: Weil wir nicht in denen terminis ſeyn/ da von einer gewonheit/ die dem Rechten zu wieder/ geredet wird/ allda freylich ſonderliche requiſita zu ergründung einer gewonheit gehören: ſondern weil allhier bloß die frage de obſervantiâ iſt: Ob nemlich das jenige/ was *in cap. 1. §. Titius. Si de feud. defunct. controv. fuer.* geſagt wird/ agnatum, conſentientem alienationi pro ſe & deſcendentibus heredibus repelli ab actione revocatoriâ; in Schleſſien/ vnd ſonderlich in dem Lignitſchen Fürſtenthumb bißher vblich gehalten worden ſey: Dann in ſolchem Fall darff es keines beweiſſes de præſcriptione temporis, de contradictoriis actibus vnd dergleichen: ſondern bloß daß man wiſſe/ es ſey dißfalls die gemeine Ordnung deß Lehenrechtens gehalten worden: Et talem obſervantiam vno actu & ſententia etiam induci; tradit *Zabarell. conſ. 61. Tiber Decian. lib. 3. reſponſ. Iur. reſponſ. 69. num. 8. Menoch. conſil. 670. num. 31. libr. 7.* Et in ſpecie quod † obſervantia præſcriptione perfectâ 25
non indigeat, notabiliter poſt alios tradit *Menoch. conſ. 49. num. 21. & lib. 1. Gravet. conſ. 101. num. 4. & conſ. 158. per tot. Dec. in c. cum nobi. num. 6. & 7. extr. de conſtit.* Iſt alſo vbrig genug/ daß Beklagter nicht allein der Lehnherren; ſondern auch Klägers Vattern conſens ſelbſt vnd auß dieſem allem die reſultirende verordnung d' Rechte/ quòd ſcilicet hoc caſu actio revocatoria non competat, vor ſich hat. vnd weil Kläger weder das factum verneinen/ noch auch beweiſen kan/ daß wieder ſolche Rechtsordnung eine beſtändige gewonheit/ mit jhren requiſitis in Schleſſien eingeführet ſey: Als bleibet es alles/ deß Klägers einwenden vngeachtet/ wol dabey/ daß Beklagter per ea, quæ in jure & facto deducta ſunt, vnzweiffelich von dieſem Rechtsſtand zu entbinden iſt; die condemnatio in expenſas wird d' Herren Vrthelsfaſſer diſcretion heimgeſtellet. Vnd daß in beyden obgeſchriebenen Sachen/ dieſe meinung vnd Deciſion dem Rechten gemeß ſey/ bezeuge ich ynttenbenander vnter meiner Handſchrifft vnd auffgedruckten Petſchafft/ rc. Salvo tamen rectius informati Judicio. Budiſſinæ, 8. Decembr.

Anno 1599.

H. T. JC. C. & P. F. i N Luſ. Cæl.

CONSILIVM LXXVII.

Thema.

Vbi appellatio, ratione cauſarum, ſive ad abbreviandas lites, prohibetur, an & tum ſupplicationis remedium cenſeatur prohibitum.

S V M M A R I A.

1 Status Controverſiæ.
2 Cui non conveniunt verba diſpoſitionis, eidem nec ipſa diſpoſitio convenire debet.
3 Ad quem caſum verba privilegii non porriguntur, nec ipſum quoque privilegium porrigitur.
4 Appellatione prohibitâ, non cenſetur prohibita ſupplicatio: ſed potius, vbi appellationi locus non eſt, remedium ſupplicationis plerumque ſuccedere ſolet.
5 Quod habet locū etiā iū, quādo ſtatuto prohibetur appellatio.
6 Supplicari adverſus ſententiam poteſt, etſi in inſtrumento, ſive reſcripto, remota ſit appellatio.
7 Supplicationi locus eſt, etiamſi ex qualitate cauſæ, appellatio ſit prohibita.
8 Supplicatio integra eſt, etiam ei, qui appellationi renunciavit.
9 Supplicatio non intelligitur prohibita, licet pacto removeatur appellatio.
10 Conceſſione ſive ſermone generali nō veniunt ea, quæ Principi in ſignum ſuperioritatis ſunt reſervata, niſi ſpecialiter expreſſa fuerint.
11 Idq. procedit, etſi actor aliter non poſſit expediri; non tamen ideò magis reſervata Principis conceſſa intelliguntur.
12 Clauſulæ reſervativæ vis eſt, vt reſtringat id, quod in præcedētibus dictum eſt, ne in eo, quod reſervatum quis voluit, locum habere poſſit.
13 Princeps, reſervans ſibi ius ſuperioritatis, cenſetur etiam reſervaſſe ius appellationis.
14 Generalis diſpoſitio non extenditur ad eum caſum, in quo poteſt eſſe captio. (operatur.
15 Diſpoſitio contra mentē atq; intentionem diſponentis nihil
16 Pacta einſmodi, quod ſubditi non poſſint recurrere ad ſuperiorem, non valent. (tanda.
17 Privilegia quæ iuri cōmuni derogant, ſtrictè ſunt interpre-
18 Quando verba privilegii per ſe aliquid operari poſſunt, nunquam extenduntur, vt vlteriorem diſpoſitionem inducant.
19 Privilegia, contra ius commune conceſſa, quoties vnum, vel duo operari poſſunt, interpretari ita debent, vt vnum tantū operentur. (initium.
20 Appellatio eſt defenſio, quæ datur oppreſſis, contra iudicis
21 Appellatio iure naturæ eſt introducta
22 Omnes diſpoſitiones, quæ appellationem removent, ſtrictè interpretandæ ſunt.
23 Conſuetudo vnius loci, reſpiciens favorem domini obſervati debet in omnibus aliis locis eidem ſubiectis.
24 Conſuetudo ſupremæ curiæ obſervanda eſt, in omnibus aliis locis & Provinciis ei ſubiectis, vel vnitis.
25 Conſuetudo civitatis, quæ eſt caput Provinciæ, debet ſervari in totâ Provincia, ne membra ſeparentur à capite.
26 Conſuetudo iuri communi conſentanea, ad alia loca facilius extenditur.
27 Quando de conſuetudine interpretativa tantum agitur, extenſio facilius admittitur
28 Quoties à ſententia ſuperioris ſupplicare licet, idem etiam à ſententia inferioris permittendum eſt.
29 Supplicationes à ſententiis latis duplici modo exhibentur.
30 Primus ſupplicandi modus eſt, cum ad eundem iudicem, qui ſententiam tulit, ſupplicatur.
31 Secundus ſupplicandi modus eſt, cum ab inferioris iudicis ſententia, ad ſuperiorem ſupplicatur.
32 Hic modus ſupplicandi in gratia, benignitate & arbitrio Principis conſiſtit: ac habet tam latas habenas, quantum Principi placet.
33 Recurſus ad ſuperiorem nunquam cenſetur prohibitus, quibuſcunque etiam verbis prohibeatur appellatio; vel aliud iuris remedium.
34 Interpretatio eorum, quæ à Principe conceſſa fuerunt, ad neminem magis, quàm ad ipſum Principem concedentem, & eius ſucceſſores pertinet.
35 Conceſſionem ſuperioris, minor Principe declarare nequit.
36 Princeps conceſſionem ſuam declarare poteſt, eiuſque declarationi omninò ſtandum eſt.
37 In his, quæ meræ facultatis ſunt, nulla cadit conſuetudo, vel præſcriptio, niſi præcedat prohibitio, & homines prohibitioni acquieſcant per tempus, quod ad præſcribendū ſufficit.
38 Actus meræ facultatis, non inducit conſuetudinem reſtrictivam liberæ poteſtatis. (hibitione.
39 Conſuetudo non inducitur ex non actu, niſi præcedente pro-
40 Abſtinentia ab actu, quem quis facere poteſt, non inducit conſuetudinem.
41 Prætermiſſione, ſive non vſu, nulla introducitur præſcriptio, neque ius alicuius deterius redditur.
42 Quod procedit etiam in curſu temporis immemorialis.
43 Verba in dubio ſunt interpretāda cōtra eū, qui ſe fūdat in illis.
44 Innocentium defenſio & præſidium favorabile eſt.
45 Ius oritur ex facto & eius qualitatibus.
46 Circūſtantia quævis etiā minima mutata, ipſū ius immutat.
47 Privilegiorum verba diligenter ſunt conſideranda.
48 Privilegii tenor ad vnguem ſervandus eſt.
49 Privilegiorum verba ita accipienda ſunt, ne ſint fruſtratoria, ſed, vt effectum ſortiantur, & aliquid operentur.
50 In Privilegio nemini verbum otioſum & ſuperfluum eſſe debet: immò neque etiam ſyllaba.
51 Idq; in omni diſpoſitione, qualiſcunq; illa ſit, locum habet.
52 Verba potius ad improprium ſenſum trahenda, quàm vt ſint ſupervacanea & otioſa.
53 Quoties appellatio prohibetur, vt cauſæ finis imponatur, tum vt effectum habeat diſpoſitio, appellatione remotâ, etiam ſupplicationis remedium ſublatum intelligitur.
54 Recurſus vocabulum generale eſt, cōprehendens ſupplicationem, querelam, & alia remedia.
55 Privilegium indeterminatè eſt intelligendum.
56 Privilegium ita interpretandum, vt comprehendat omnia, quæ ſub verborum proprietate continentur.
57 Negativa oratio magis negat, quàm affirmativa ponit.
58 Negativa oratio omnem poteſtatem & facultatem auffert.
59 Oratio indefinita, negativè prolata, æquipollet vniverſali.
60 Negativa oratio, etiam inſolita, & quæ aliàs continere non ſolet, comprehendit.
61 Privilegii ſingula verba debent habere aliquid ponderis, & ad aliquem effectum trahi.
62 Geminatio præciſam & enixā mentem diſponentis oſtendit.
63 Geminatio efficit, vt licet aliàs verbū aliquod, ex iuris ratione reſtrictionem admittat; tamē, ſi geminatum fuerit, tum illi ſine vllâ reſtrictione ſimpliciter ſtandum eſt.
64 Omnia qui dicit, nihil excludit, nec quicquam intactū relinquit, etſi in vno iuſius ſit ratio, quam in alio.
65 Verba iſta: Quocunq; vel quovis modo, omnes modos cōprehendunt, neq; vllā limitationē, vel reſtrictionē admittūt.
66 Statutum prohibens venire contra ſententiam aliquo modo, reſtitutionem, & omnia alia remedia excludit.
67 Feudum heredibus quibuſcunq; conceſſum, ad omnes heredes, etiam aliàs feudi incapaces, ſine vllâ diſtinctione tranſit.
68 Verba vniverſalia comprehendunt omnia quæ excogitari poſſunt.
69 Vniverſalia verba operantur, vt diſpoſitio extendatur ad lariſſimam ſignificationem, & comprehendit etiam illos caſus, qui ſecundum impropriam ſignificationem, ſub verbis includi poſſunt.
70 Verba vniverſalia præciſa eſſe cenſentur, & omnes omninò caſus, etiam non expreſſos; immò maiores expreſſis, comprehendunt.
71 Verba vniverſalia etiam ea, quæ aliàs non venirent, comprehendere ſolent.
72 Regalia ſub ea diſpoſitione, quæ verbis vniverſalibus concepta eſt, ſimul contineri ſolent.
73 Verba vniverſalia geminata includunt caſus, qui alioquin ſub natura non comprehenderentur.
74 Verba vniverſalia geminata comprehendunt omnia, quæ excogitari & non excogitari poſſunt.
75 Quamobrē etiam reſervata Principi comprehendere ſolent.
76 Verba legis limitationē quandoq; recipiunt: in hominis autem diſpoſitione illud ita facilè non admittitur.
77 Cui verba diſpoſitionis conveniunt, eidem etiam diſpoſitio ipſa convenire debet.
78 Statutum verbis vniverſalibus & prægnantibus removens appellationem, omnem recurſum ad ſuperiorem excludit.
79 Appellatione prohibitâ, reſpectu cauſarum, cenſetur etiam prohibita ſupplicatio.
80 Quoties ratio, ob quam prohibita eſt appellatio, etiam in ſupplicatione militat, tum, prohibita appellatio, etiam intelligitur prohibita ſupplicatio.
81 Quoties culpa, vel facto partis removetur appellatio, tum etiam cenſetur remota ſupplicatio. (quit.
82 Qui appellationi renunciavit, ſupplicationis remedio vti ne-
83 Actus, qui ſequitur, ſemper præſumitur factus eſſe ſecundum cauſam præcedentem.
84 Actus potius cenſetur factus ſive prætermiſſus ob cauſam neceſſariam, quam voluntariam.
85 Ex actu meræ facultatis non inducitur præſcriptio, quando nullus alius titulus vel cauſa excogitari poteſt: ſecus verò quando alia cauſa anteceſſit, ob quam id fieri, vel prætermitti potuit.

86 Volun.

86 Voluntas hominis ex non facto æquè, ut ex facto ipſo declarari ſolet.
87 Obſervantia & conſuetudo ſubſecuta, optimè declarant verba diſpoſitionis præcedentis, eidemque declarationi imprimis ſtandum eſt.
88 Interpretatio, quæ ex obſervantiâ communi deſumitur, omnes alias probationes ſuperat.
89 Idque obtinet, licet ipſa verborum proprietas huic interpretationi non ſatis conveniat: non enim propterea minus illa, ſecundum ea, quæ obſervata fuerunt, intelligenda ſunt.
90 Sub verbis univerſalibus & prægnantibus, etiam ſupplicatio, & alia remedia comprehenduntur.
91 Univerſalis diſpoſitio majoris eſt efficaciæ & potentiæ, quàm generalis.
92 Univerſalis conceſſio à Principe facta, omnia dare cenſetur, quæ erant ipſius, & ſub verbis univerſalibus continebantur.
93 Appellatio cenſetur eſſe de reſervatis Principis.
94 Appellatio non venit in conceſſione generali, niſi de ea fiat mentio ſpecialis, & ſi omnimoda juriſdictio conceſſa eſſet.
95 Quando quædam in ſpecie exprimuntur, & deinde clauſula generalis ſubjicitur, tum, præter regalis expreſſa, etiam alia conceſſa intelliguntur.
96 Clauſulæ reſervatoriæ, minimè ad ea, de quibus in præcedenti diſpoſitione actum fuit, ſed potius ad alia duntaxat referri ſolent, ne contrarietatem inducant.
97 Quod quis ſua culpâ & facto ſentit, ſibi non alijs imputare debet.
98 Volenti injuria nunquam cenſetur inferri.
99 Juris ſententiam judicis ſemper præſumitur eſſe juſtam.
100 Voluntatis noſtræ nullum ſignificantius eſt teſtimonium, quàm qualitas inſpecta verborum.
101 Verba generalia & univerſalia, generaliter & univerſaliter intelligenda, quatenus eorum proprietas patitur.
102 Privilegia licet ſtrictè ſint interpretanda, nihilominus tamen omnia comprehendunt, quæ ſub generali locutione continentur.
103 Privilegia non debent adeò reſtringi, ut proprietas verborum offendatur.
104 A verborum proprietate recedendum non eſt, etiamſi privilegium alteri noceat.
105 Quando unus locus alteri unitur, æquè principaliter, non ſubjicitur conſuetudini, neq; legibus illius loci, cui unitur: quod exemplificatur, remiſſivè.
106 Quando una Provincia, alteri regno per modum acceſſorij unitur, & illa peculiarem habet conſuetudinem, tum conſuetudo regni ad illam non extenditur.
107 Quoties ab inferiori Curia, ad ipſum Principem ſupplicatur, & Curia iſta Principem repræſentat, hoc reſpectu ſupplicatio apud eundem judicem interponi dicitur.
108 Supplicationis remedium, pro ſupplicatione generaliter ſumtâ, ſive recurſu ad ſuperiorem, uſurpatur.
109 Supplicationis ſpecies non ita accuratè obſervantur.
110 Recurſum ad ſuperiorem nunquam cenſeri prohibitum, quomodo & in quibus terminis procedat.
111 Feuda veniunt in generali conceſſione domini feodi, qui de illis diſponendi habet facultatem.
112 In generali conceſſione Principis, omne jus ſuum, quod ad ipſum pertinet, venire ſolet.
113 Princeps obligatur ex conceſſione & promiſſione ſua.
114 Conſtitutio: Pacta servabo, proceſſit ab ore Dat.
115 Princeps nihil aliud præſumitur velle, quàm quod juſtum & verum eſt.
116 Princeps omnes ſuos actus, à juſtitiâ poli & fori vult regulari.
117 Imperatoris reſcripta, quæ ſunt contra jus, ab omnibus judicibus refutari debent.
118 Clara dicuntur ea, quæ ſub verbis univerſalibus comprehenduntur.
119 Principis declarationi ſtandum, quando verba conceſſionis ſunt dubia: ſecus verò quando ſunt clara.
120 Declaratio verbis ipſis omninò convenire debet, & quoties bis conſentanea non eſt, minimè admittitur.
121 Declaratio diſpoſitionem verbis univerſalibus & geminatis conceptam reſtringens, tanquam verbis minus conveniens, admittenda non eſt.
122 Privilegium ob benemerita conceſſum, & quod inde in contractum tranſivit, revocari nullo modo poteſt.
123 Privilegium, quod Princeps tollere nequit, ſua quoq; declaratione ſive interpretatione, corrigere non poteſt.
124 Clauſula derogatoria ejus eſt efficaciæ, ut, quicquid contra factum fuerit, ipſo jure non valeat.
125 Appellatione prohibitâ nihilominus appellare licet, quando de iniquitate & injuſtitiâ ſententiæ evidenter apparet.
126 Supplicatio ad eundem judicem, qui prius pronunciavit, fieri ſolet, & cauſa coram eodem denuò cognoſcenda eſt.
127 In Gallijs, licet à Parlamento ad Regem ſupplicetur, nihilominus tamen cauſa, iis, qui primò iudicarunt, revidenda committitur, additis inſuper aliis.
128 In ſupplicatione locum habet iſtud vulgatum: non deducta deducam, non probata probato.
129 Princeps plures habens Provincias, Ducatus, vel Principatus, de cauſis pertinentibus ad iudicium unius Provinciæ, rectè iudicat & cognoſcit in alia Provinciâ.
130 Idq; etiam procedit in iuriſdictione contentioſâ.
131 Ratio eſt, quia ratione regia, vel Præſidis reputatur una provincia, & ideo, quantum ad ipſum, non cenſetur ius dicere extra territorium.
132 Avocatio cauſarum magiſtratui conceſſa eſt.
133 Appellatio devolvit cauſam ad ſuperiorem, & de ea in ſuprema Curia, ſiva tribunali diiudicari debet.
134 Permiſſo uno, cenſentur permiſſa omnia, quæ neceſſariò in conſequentiam eius veniunt.
135 Rex poſſidens Ducatum, ſive comitatum, qui per ſe habet Juriſdictionem, non poteſt, de cauſis, ad illum pertinentibus, cognoſcere extra comitatum, ſed duntaxat per vicarios illic reſidentes.
136 Juriſdictio regni eſt ſeparata à Juriſdictione Comitatus, & quælibet deſiderat ſuum territorium.
137 Nemo debet trahi extra provinciam.
138 Feudales cauſæ agitantur in terrâ, vel loco, ubi feudum exiſtit, non alibi.
139 Iniquum eſt iudices vel litigantes cogi de Patria exire.
140 Vaſallus diverſa feuda in diverſis Provincijs poſſidens, ratione cuiuslibet feudi in Curia, ſub qua feudum eſt ſitum, conveniendus eſt.
141 Quando unus Rex, vel Princeps plura regna, Ducatus, vel principatus obtinet, tum pro pluribus perſonis, atq; perinde habetur, ac ſi plures Reges, vel Principes, illa regna, ducatus, vel principatus tenerent & poſſiderent.
142 Quando longâ conſuetudine certus iudicii locus conſtitutus eſt, tunc Dominus in illo loco iudicare neceſſe habet, neque id abſque partium conſenſu & voluntate immutare poteſt.
143 Privilegium ob benèmerita conceſſum, hoc ipſo in contractum tranſiviſſe cenſetur.
144 Privilegia iuri communi conſentanea, contra concedentem lariſſimè ſunt interpretanda.
145 Privilegia ob benè merita conceſſa, extendi potius quàm reſtringi debent.
146 Principem plures provincias poſſidentem, cauſas unius, in alia rectè diiudicare, quomodo verum ſit, remiſſivè.
147 Reviſionis definitio tradita remiſſivè.
148 Judex, poſteaquam ſententiam tulit, ſive benè, ſivè malè, officio ſuo functus eſt, & in eâ cauſâ iudex eſſe ſtatim deſinit.
149 Judex ſententiam ſuam reſcindere nequit.
150 Reviſio tanquam peculiare remedium à ſupplicatione diſtinguitur.
151 Reviſio quando, quomodo, quousq;, & in quibus caſibus admittenda ſit.

DIVINO IMPLORATO Auxilio.

Vff die fürgeſtalten Fragen/vermittelſt Göttlicher Verleihung kürtzlichen/aber doch gründlichen zu antworten/ möchte es bey der erſte/vnd andern/darbey angezogenen motiven anfänglichen wol dafür gehalten werden/ † als ob durch dz Privilegium, welches 1
die Landſtände der Fürſtenthümber NN. vom Könige Ladislao im 1511. Jahre erlanget/dz remedium ſupplicationis nit benommen/ ſondern daſſelbe den Partheyen nachmals frey vnd bevor ſtehe. Denn es wird in erwehnetẽ privilegio der ſupplication außdrücklichen gar nit gedacht/ ſondern allein gemeldet/ dz man von den Urteln vnd Erkäntnüſſen/ſo von dem Landrechten zur N. geſprochen/ſich an die Könige in Böhmen nicht ziehen/appelliren oder beruffen ſolle. Findet derhalben die gemeine Regul ſtat/ quæ docet, quod, † cui non conveniunt verba diſpoſitionis, 2
eidem nec ipſa diſpoſitio convenire debeat: *l. 4. §. totiens & ibi not. Dd. ff. de damn. infect. l. ita autem. in princ. ff. de administr. tut. &c.* † ad quem caſum verba privilegij non porriguntur, nec ipſum quoque privilegium porrigitur: *ut ait* 3
Bald. in c. eam te col. 3. in princ. extr. de reſcript. Vnd/wiewol in ſolchem privilegio von der Appellation klar gnung geordnet/vnd die darinnen auffgehaben/ſo iſt doch auch eine gemeine Rechtslehr: quod prohibitâ, † vel remotâ 4

appellatione, non cenſeatur prohibita ſupplicatio: quin
potius, ubi Appellationi locus non eſt, tum plerumque
ſupplicationis remedium ſuccedere ſolet, ut probatur
in l. ſi quis & in auth. quæ ſupplicatio. C. de precib. Imperat. offer. &
5 in c. ex literis. de reſtit. in integr. & ibi Dd. Idq; † locum etiã ha-
bet, quando ſtatuto appellatio prohiberetur: Bald. in l. fin.
§. fin. in fin. C. de tẽpor. appellat. Imol. conſ. 145. Corn. conſ. 143. in fi.
vol. 4. Aretin. conſ. 106. in 3. dub. Dec. conſ. 533. n. 2. Ruin. conſ. 157.
n. 15. Cephal. conſ. 163. n. 6. Marant. part. 6. actu. 2. princ. n. 13. Et
6 † generaliter, ſive in teſtamẽto, ſive in reſcripto, ſive in a-
liqua juris parte, remota ſit appellatio, q nihilominus ad-
verſus ſententiam ſupplicari poſſit: docet Abb. in d. c. ex literis. n.
9. de reſtit. in integr. quia, inqt, ſunt ſeparata remedia, & unũ
eſt ordinarium, alterũ verò extraordinarium: Ideò unũ
non removetur ad remotionem alterius. Et doctrinam
iſtam ſequuntur Imol. in d. conſ. 145. col. 2. verſ. nec obſtat. Iaſon.
conſ. 16. vol. 3. Ruin. d. conſ. 157. n. 19. Natta conſ. 614. n. 3. Roland.
à Vall. conſ. 94. n. 3. vol. 1. Franc. Marc. deciſ. 55. n. 5. part. 2. Cõtard.
7 in l. unic. C. ſi de momen. poſſeſſ. q. 15. n. 8. Unde etiam † multi
exiſtimarunt, quod, etſi ex qualitate cauſæ appellatio ſit
prohibita: nihilominus tamen ſupplicationi locus ſit, ut
ſenſit, Dec. in l. fin. n. 51. C. de Edict. D. Hadr. tollend. ut eum refert
Menoch. de adipiſc. poſſeſſ. remed. 4. q. 102. n. 901. Idem Dec. d. conſ.
8 533. Natta conſ. 172. n. 13. Quinimò, † etſi quis appellationi
renunciaverit, nihilominus tamen ſupplicationem ei in-
tegram eſſe, tradit Rebuff. in tract. de ſupplic. in prin. n. 64. & ſen-
ſit etiam Natta dict. conſ. 614. n. 4. cõtra Paul. de Caſtr. concludẽs;
9 quòd, † etſi pacto removeatur appellatio, non tamen in-
telligatur prohibita ſupplicatio: Idem n. 6. firmat in terminis
privilegij removentis appellationem.

Zum andern wird dieſe Meinũg auch dadurch bewert/
daß die ſupplicationes dem juri ſuperioritatis anhengig/
vnd de reſervatis Principis ſeyn. Dẽn dahero ſo iſt gar nit
vermutlichen / daß der König in Böhmen ſich durch diß
privilegium der ſupplication vnd alſo deß juris ſuperiori-
tatis begeben wollen. Es können auch derwegen die allge-
meinen Wort deſſelben privilegij dahin nicht wol gezogen/
10 noch gedeutet werden. Nam † generali ſermone ſive con-
ceſſione non veniunt ea, quæ Principi in ſignum ſupe-
rioritatis ſunt reſervata; niſi ſpecialiter expreſſa fuerint:
c. quod translationem. de offic. legat. c. cum in generali de offic. vicar.
lib. 6. l. Pomponius. l. mandato. ff. de Procurat. Bald. in l. 2. C. de pe-
11 dan. Iudic. Imol. conſ. 129. in fin. Anchoran. conſ. 331. col. 3. Idq; †
procedere, etiamſi actus aliter expediri non poſſit, non
tamen propterea magis reſervata Principis conceſſa in-
telligantur, poſt Abb. in c. prudentiam. §. 6. de offic. delegat. docet
Natta conſ. 179. n. 10:

Sonderlich weil zum dritten / am Ende deß privilegij
außdrücklich gemeldet wird / daß daſſelbe dem Könige in
Böhmen / vnnd der Kron / auff Lehen / vnd Dienſten / vn-
ſchädlich ſeyn ſolle. Denn eben hierdurch wird dz jus ſupe-
rioritatis klärlich vorbehalten / vnnd kann derwegen deſto
weniger dahin gedeutet werden / als ob demſelben durch diß
12 privilegium etwas begeben were. Ejuſmodi † enim clauſu-
læ reſervativæ vis eſt, ut reſtringat id, quod in præceden-
tibus dictum eſt, ne in eo, quod reſervatum quis voluit,
locũ habere poſſit: l. ſi debitor. §. 1. ibi ſalva cauſa pignoris. quib.
mod. pign. vel hypoth. ſolv. Angel. conſ. 290. col. 2. Caſtrenſ. conſ. 311.
vol. 1. Dec. conſ. 42. n. 12. & conſ. 656. n. 6. Pariſ. conſ. 65. n. 51. vol.
3. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 44. n. 27. Cacherã. dec. Pedemont.
13 164. n. 7. Et, † in ſpecie, quod Princeps, reſervans ſibi jus
ſuperioritatis, cenſeatur etiam reſervaſſe jus appellatio-
nis, docet, Ioan. And. in addit. ad Speculat. in tit. de iuriſdict. omn.
judic. §. 1. verſ. quæ autem ſunt meri Imperij. in addit. magn. ad fin.
quem refert Iaſ. conſ. 161. n. 1. in fin. vol. 2. & Natta conſ. 614. n. 5.
Das auch andere / vnd die Meinung haben ſolte / daß den
Landſtänden zu NN. durch diß privilegium benommen ſeyn
ſolte: daß ſie durch ſupplication, zu der hohen Obrigkeit / nit
dörfften kommen vnd gelangen: würden ſie / wann ſie wider
Recht vnd Billigkeit beſchweret weren / gar kein Mittel /
noch Weg haben dadurch jnẽ gerathen vñ geholffen werdẽ
könte. Drumb iſt gar nit vermutlichen / dz ſie ſich deſſen ha-
ben begeben wollen: Ja es hette auch ſolches beſtändiglich
chen nit wol geſchehen können.

Kann derwegen zum vierten dz privilegium, vmb ſo viel
deſto weniger dahin gedeutet werdẽ. Generalis enim diſpo-
ſitio, † non extenditur ad eum caſum, in quo poteſt eſſe 14
captio: l. cum Aquiliana. ff. de tranſaction. Alexand. conſ. 46. col. 3.
vol. 1. Gravet. conſ. 33. n. 8. & conſ. 70. n. 18. Remmald. Iun. conſ. 59.
n. 25. præſertim † verò, contrà mentem atq; intentionem 15
diſponentium, nihil operari poteſt: l. clam poſſidere. §. qui ad
nũdinas. ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ. Iaſon. conſ. 84. n. 12. lib. 1. Ce-
phal. conſ. 451. n. 354. & cõſ. 645. n. 58. Gravet. conſ. 3. n. 11. Quin-
immò, † ejuſmodi pacta, quod ſubditi nõ poſſint recur- 16
rere ad ſuperiorem, non valere, ſenſit, Bald. conſ. 483. vol. 1.
Quia, inquit, inter alia eſſet invitare officiales ad delin-
quendum, & malè tractandum ſubditos: Idq; ſequitur,
Alber. Brun. conſ. 68. Laur. Sylvan. conſ. 63. n. 5. Natta conſ. 614.
n. 7. Et in ſpecie, de privilegio à Rege Ferdinando, con-
ceſſo Principi Salernitano, quod ab eo, & officialibus e-
jus, non poſſint cauſæ per viam retardatæ, vel denegatæ
juſtitiæ avocari, neq; mandari, ut juſtitiam faciant, con-
cludit Thom. Grammat. vol. 28. ubi dicit: ejuſmodi pactum
non valere: & movetur, inter cætera, quia Princeps po-
teſt pactum factũ in præjudicium ſuæ autoritatis & ſupe-
rioritatis, pro libitu revocare, neq; ad ejus obſervantiam
tenetur: quod refert, & ſequitur et Natta d. conſ. 614. n. 12.

Es hat auch zum fünfften ſolches dißfals darumb deſto
mehr ſtat / dieweil wir allhier von einem ſolchen privilegio
handeln / welches an jhm ſelbſt weiter nicht / denn die klaren
Worte deſſelben mit ſich bringen / zu extendiren, ſondern
viel mehr zu reſtringiren vnd einzuziehen iſt: quia juri cõ-
muni adverſatur. Ejuſmodi † enim privilegia, quæ juri 17
communi derogant ſtrictè interpretanda ſunt: l. jus ſingu-
lare ff. de legib. l. ſi quando. C. de inofficioſ. teſtament. c. privilegia. 3.
diſtinct. c. nos. §. 1. de tempor. ordin. in 6. not. Dd. in c. olim. de verbor.
ſignific. Iaſon in l. fin. n. 33. ff. de conſtit. Princip. Abb. in c. certificari.
col. 3. de ſepultur. Felin. in c. 1. n. 9. col. 6. verſ. ſecundò declaras & in
c. cauſa quæ. n. 10. de reſcript. Dec. conſ. 32. n. 5. & conſ. 516. nu. 27.
Pariſ. conſ. 6. n. 3. vol. 2. Gabriel. cõſ. 22. in vol. 1. Idq; † potiſſimũ 18
obtinet, quando alias verba privilegij per ſe, aliquid o-
perari poſſunt: tunc enim nunquam extenduntur, ut ul-
teriorem diſpoſitionem inducant: Innocent. in c. dudum. de
decimis quem refert Sigiſm. Lofred. conſ. 38. n. 15. & † ejuſmodi 19
privilegia, contra jus commune conceſſa, quoties unum
vel duo operari poſſunt, interpretari ita debent, ut unum
tantum operentur: c. dilecti. de forò compet. ubi hoc notat Anton.
de Butr. Abb. in c. cum dilecti. de conſuetud. Roman. conſ. 180. n. 8.
& conſ. 199. n. 4. Gozadin. conſ. 88. n. 8. Grat. conſ. 46. n. 4. vol. 1.
Rol. à Vall. conſ. 72. n. 38. & conſ. 74. n. 19. vol. 3. præſertim ve-
rò, hac etiam de cauſa privilegium hoc reſtringendum
potius, quàm extendendum, quia appellationem tollit.
Nam, † cum appellatio ſit defenſio, quæ datur oppreſſis, 20
contra judicis injuriam: c. cum ſpeciali §. porrò. de appellation.
&, † jure naturæ ſit inducta: Ioan. Andr. in c. fin. de Appellation. 21
Ideò † omnes diſpoſitiones, quæ appellationem remo- 22
vent, ſtrictè interpretandæ ſunt. Bart. in l. 2. C. quã appell. non
recip. & conſ. 175. Angel. in conſ. 107. Imol. in conſ. 145. n. 5. Barbat.
conſ. 79. col. 6. vol. 3. Dec. conſ. 49. n. 1. Pariſ. conſ. 178. n. 4. Ruger.
conſ. 11. n. 8. vol. 2.

Zum ſechſten / kompt dieſem auch zu hülffe; daß es auch
im Königreich Böhmen alſo bräuchlich gehalten zu werdẽ
pfleget / dz man von den Landrechten daſelbſt an den König
ſupplicirer. Denn daher iſt nit vermutlich / daß der König
zu Böhmẽ den Landſtänden zu NN. ſo der Kron Böhmẽ /
tanquã mẽbrum ſuo corpori, immediatè incorporiret,
ein gröſſer privilegium gegebẽ habe, als die Kron ſelbſt hat:
ſondern es ſind vielmehr die Stände ſich dißfals mit dẽ ſup-
plicationẽ nach dẽ / wie es in der Krõ damit gehaltẽ zu wer-
den pflegt / zu richten ſchuldig. Cõſuetudo † n. unius loci, 23
reſpiciens favorẽ domini, obſervari debet in omnib. alijs
locis, eidem ſubjectis: c. Eccleſijs. & c. ſopita. de conſib. præ-
ſertim

24 fertim † verò conſuetudo ſupremæ Curiæ obſervanda
eſt, in omnibus alijs locis, & provincijs, ei ſubjectis, vel
unitis: *l.1.§.cum itaq; C.de veter.jur.enuclean.Inſtit.de Satiſdat.
in fin.c tuas dudum.& c.Baſilius.de conſecrat. diſtinct. 1. c.nolite.
diſtinct.11.per quæ jura tradit Roman.in conſil. 123.num.1.in fin.*
25 quod † conſuetudo civitatis, quæ eſt caput provinciæ,
debeat ſervari in tota provincia; ne membra ſeparẽtur à ca-
pite: *ſequitur Dec conſ.389.vol.3.verſ.& ad hoc benè facit.* Et, de
locis unitis: *poſt Cyn.in l.etiã.C.de jur.dot.ſenſit Paul. de Caſtr.
conſ.372.vol.1.* Idq; potiſſimum obtinet, quãdo, ut in pro-
poſito agitur, de conſuetudine, quæ in ſe eſt conſentanea
26 juri communi. Nam † hæc facilius ad alia loca extẽditur:
27 *Gravet.de antiquit.tẽpor.part. 4.in princ.n.51.* Sic † etiam, quã-
do de conſuetudine interpretativa tantum agitur, ſic-
uti hoc loco de interpretatione privilegij quæritur,
facilius extẽſio admittitur; *c.ex parte.& ibi gl.de cenſib. Paul.
de Caſtr.conſ.437.in 2.dub.volum.2. Afflict.deciſ. Neapolit.248.*
Quin immò, abſurdum eſſet, ſententiam inferioris judi-
28 cis plus habere autoritatis, quã ſuperioris: &, † propter-
ea, quoties à ſententia ſuperioris ſupplicare licet, idem
etiam à ſententia inferioris permittendum eſſe, tradit
Ioan.de Imol in conſ.145.n.3.

29 Zum ſiebenden / iſt hierbey in acht zu nehmen / daß † die
Supplicationes von den geſprochenen Urtheln vornem-
lichen auff zweyerley Weiſe eingewand zu werden pflegen.
30 Erſtlich / † weñ ad eundem judicẽ, qui tulit ſententiam,
ſupplicirt wird, von welchem *in d l.ſi quis.& auth.quæ ſup-
plicatio.C.de precib.Imperat.offer.* gehandelt wird: atque hanc
propriè dici ſupplicationem, *ait Afflict.in Conſtit. Neapolit.
lib.1.rubr.39.incip.magna Curia.in 6.not.n.6.quẽ ſequitur Gra-
vet.in Comment.rubr.magnæ Curiæ.tit.252.n.6.* Und dieſe hat
ihr gewiſſe limites, ſind auch wol etliche Fälle / in welchen
remotâ appellatione, dieſe Supplicatio ſtat hat / de quib.
agunt *Dd in dict. Auth.quæ ſupplicatio. & in c.ex litteris. de reſtit.
in integr. Menoch.de adipiſcend.poſſeſſ.remed.4.quæſt.102. n.892.*
31 Zum andern / † wird offtmals von denen Urteln / ſo ab
inferiori judice geſprochen / ad ſuperiorẽ ſupplicirt, und
die, es / ob es wol propriè, recurſus iſt ad ſuperiorẽ: ſo wird
32 es doch largo modo, auch ſupplicatio genannt: Es iſt † a-
ber dieſelbe nicht ſo enge / als die erſte / geſpañet, ſondern be-
ſtehet in gratiâ, benignitate, & arbitrio Principis: & habet
tam latas habenas, quantum Principi placet, ut ait *Prepo-
ſit.c.ex ratione.n.73.de Appellat.quem refert & ſequitur Aufre. in
deciſ Tholoſ.479. Contard.in l.unic.C.ſi de moment.poſſeſſ.q.8.n.
16.Surd conſ.277.n.11.* Qui omnes etiam inde, inter haſce
duas diverſas ſupplicationis ſpecies diſtinguunt: Et, de
hac quidem ſecundâ ſupplicationis ſpecie, quãdo ad ſu-
33 periorem recurritur, communiter traditum eſt, † quod
quibuſcunq; verbis prohibeatur appellatio, vel aliud ju-
ris remedium, nũquam tamen cenſeatur prohibitus re-
curſus ad ſuperiorem, ut docet *Rom.conſ 325.in fin. Alexan.
conſ.88.n.2.vol.4.Barbat.conſ.79.vol.3.& plurib firmat Hyppol.
de Marſil.in pract.§.opportunè.n.52.& in l.unic.n.162.C.de rapt.
virg.ac ſequitur ẽt Rebuff.de ſupplic.in pr.n.54. Sur.d.cõſ.277.n.11.*

Wenn man aber in den ſachen recht nachdẽcket / ſo han-
deln wir allhier ebẽ auch de jam dictâ ſecundâ ſpecie ſup-
plicationis. Denn es wird allhier von den Landrechten zur
N. tanquam inferiori tribunali, an die König in Böhmẽ /
als ſuperiorẽ, ſupplicirt, welches propriè recurſus ad ſu-
periorẽ iſt: ut ẽt ſenſerũt *Affl.& Gravet.locis paulò antè citatis.*
Darumb köñtẽ auch die Wort dieſes Privilegij, wañ man
ſchon die univerſalitatem derſelben ponderiren wolte / de-
ſto weniger dahin gedeutet werdẽ / als ob dieſer recurſus ad
ſuperiorem dardurch benommen were. Es können auch bey
der Gelegẽheit / die doctrinæ durch welche die obangezoge-
ne Regul / quod remotâ appellatione, non cenſeatur re-
mota ſupplicatio, limitirt zu werden pflegen / als welche
de primâ ſpecie ſupplicationis, reden / anhero nit accom-
modiret werdẽ; ſondern leſt ſich vielmehr anſehen / dz / dero
ungeacht / dahin zuſchlieſſen ſey daß der recurſus ad ſupe-
riorem, durch diß privilegium, unbenommen ſey / per ea,
quæ jam adducta fuerunt.

Zum achtẽ / wird dieſe Meinung auch dadurch nit we-
nig geſteꝛckee / dz die jetzt regirende Keyſ. Mayeſt. im nechſt
verſchienenen 87. Jahr / auff der Stände beſchehenes un-
terthänigſtes Anſuchen / diß privilegium aller gnädigſt da-
hin erkläret / daß durch daſſelbe / dz remedium ſupplicatio-
nis, nit benommen: ſondern / in allermaſſen / wie es in der
Kron Böhmen bräuchlichen / vorbehalten ſey. Deñ / weil
es vornemlich bey der hohen Obrigkeit ſtehet / daß ſie denn
Zweiffel / welcher auß den Worten / derer von jhnen / gege-
benen privilegien herkompt / declariren, und entſcheiden
mögen; möge es nit unbillig dafür gehaltẽ werden / dz es bey
ſolcher Erklärung nit unbillich / nachmals gelaſſen werde.
Interpretatio † enim eorum, quæ à principe conceſſa 34
fuerunt, ad neminem magis, quam ad ipſum Principem
concedentem, & ejus ſucceſſorea, pertinet; *Lex facto.in
princ.ubi Alexand.& Iaſ.in 3.not.ff.de vulgar.& pupillar.l.fin. &
ibi Bald.C.de legib.C.inter alia.de ſentent.excom.* Minor † au- 35
tem Principe, ejuſmodi conceſſionem ſuperioris, decla-
rare minimè poteſt: *l.minor autem magiſtratus.in pr.ff. de mi-
norib.l eos.§.ne liceat.C.de uſur.c.cum inferior.de major. & obed.
Ruin.conſ.38.incipit: Quoniam de pluribus.n.9.& conſ.208.n.8.
vol.1.Cephal.conſ.28.n.12.Rimenal.Iun conſ.55.n.12.* Et, † quod 36
Princeps conceſſionem ſuam declarare poſſit, ejuſque
declarationi omninò ſtandum ſit, firmat *Bald.conſ.457.
vol.1.Angel.conſ.273.vol.2.Paul.de Caſtr.in l. heredes palàm. §.ſi
quid de teſtament.Dec conſ.51.n.3.Menoch.conſ.244.n.17.*

Da man nun gleich hierwider fürwenden wolte / man
hette ſich deß Orts / ſeithero nach erlangtem privilegio, der
ſupplication, faſt bey Menſchen Gedencken garnicht ge-
braucht, darumb / ſo hette man ſich eben hierdurch deſſelben
remedij begeben / oder were zum wenigſten dz privilegium
dahin erkläret worden / daß es die ſupplication ſo wol / als
die Appellation, benehme: So könte doch auch hierauff
leicht geantwort werden, daß / auß dem / dz die ſupplication
biſhero unterlaſſen worden / nichts beſtändiges inferirt,
noch geſchloſſen werdẽ mögẽ: Tum, quia hoc, ut quis ſup-
plicationis remedio utatur, vel iſtud prætermittat, in ar-
bitrio, & merâ facultate partium cõſiſtit. In his † autem, 37
quæ ſunt meræ facultatis, nulla cadit conſuetudo, vel
præſcriptio, niſi præcedat prohibitio, & homines pro-
hibitioni acquieſcant, per tempus, quod ad præſcriben-
dum ſufficit: ut notant *Dd.in l.1.C. de ſervitut. & aq.& in l.
2.C.quæ ſit long cõſuetud.& in l.quo minus.ubi Iaſon.n.27.& Ri-
pa.n.132.de flumin.ib. Abb.in c.ex parte.n.7.de conceſſ præbend.ubi
ait:* quod † actus meræ facultatis non inducat conſuetu- 38
dinem reſtrictivam liberæ poteſtatis: *Idem tradit in c. Ab-
bate.n.9.de Verb.Signif.cum alijs, in hanc ſententiam adductis, à
Gravet.de antiquit.tempor.4 part.4.pp.incip. materia iſta. n.98.
Didac.in c.poſſeſſ in 2.part.§.4.n.6.de reg Iur.in 6. & Menoch.de
arbitrar.judic.caſ.160.n.8.* Tum etiam, † quia regulariter, 39
ex non actu, non inducitur conſuetudo, niſi præcedente
prohibitione: *Bald.in l.de quibus.n 21.ff.de legib. Alexand.conſ.
136.n.18.vol.2.Iaſ.in d.l. quo minus n.28. Abb. in d.cap. ex parte.
n.7.de conceſſ præbend.* Et, † quod abſtinentia ab actu, quem 40
quis poteſt facere, non inducat conſuetudinem: ait *Cal-
der.in conſ.3.in fin.ſub tit.de cõſuet.cum alijs citatis à Roch de Curt.
in c.fin.Sect.4.n.576.de conſuet.* tum deniq;, quia ſupplica-
tiones fortè ideò hactenus in uſu non fuerunt, quia non
tulit occaſio, neq; illa opus habuerit. Nam, quod † ejuſ- 41
modi prætermiſſione, ſive non uſu, nulla introducatur
præſcriptio, neq; jus alicuiꝰ deterius reddatur, *firmat Bald.
in tr. de præſcript. 4. part.5.part.princ.q.4.n.3.poſt Bart.in l.in fi-
lijs.n.21.C.de decurion.lib.10.Iaſ.in l.beneficium.n.55.& ſeqq ff.de
cõſtit.Princip. Rol.à Vall.conſ.53.n.29.vol.2.& conſ.41.in fin.&
conſ.48.n.45.vol.4.Bellon.conſ.1.n.16.& ſequitur Brun. conſ 33.
n.16.* Atq; hæc † quidem omnia, etiam locum habere, in 42
curſu temporis immemorialis, apparet ex locis antea ci-
tatis: & id pluribus comprobat, *Didac.in c.Poſſeſſor.part.2.
§.4.n.6.de reg.Iur.in 6.& Surd.conſ.127.in fin.*

Ja wann auch gleich uber diß alles hierbey noch einiger
Zweiffel ſeyn ſolte: So wehre doch in ſolchem Zweiffel
in allwege vielmehr auff die Meinung zuſchlieſſen / daß dz

remedium ſupplicationis, den Ständen/noch vnd bevor-
ſtehe: als/daß es jhnen/durch daß privilegium benommē
43 ſeyn ſolte. Non † ſolum quia in dubio verba ſunt inter-
pretanda contra eum, qui ſe fundat in illis: *l. veteribus. de*
pactis. Sed etiam, quia in dubio ſemper concludendum,
potius ſupplicationem, & ejuſmodi remedia ſalva ad-
44 huc & integra eſſe: cum † favorabilis eſſe ſoleat defen-
ſio, & præſidium innocentium: *Imol. conſ. 145. n. 5. Alexand.*
conſ. 115. n. 2. vol. 5. Dec. conſ. 533. num. 2. Cagnol. in l. quoties. nu. 5.
ff. de regul. jur. Decian conſ. 47. vol. 1. Surd. conſ. 277. n. 25.

Wiewol aber nun durch diß/vnd dergleichen, dieſe Mei-
nung nicht einen geringen Schein vor ſich hat: wann man
aber dannoch alle Vmbſtände dieſer Sachen recht be-
45 trachtet/ut fieri par eſt: cum † ex facto, & ejus qualitati-
bus, oriatur jus: *l. ſi ex plagis. §. in clivo. ff. ad L. Aquil. notat. Dd.*
46 *in l. ut reſponſum. C. de tranſactionib.* Et † quævis etiam mini-
ma, circumſtantiâ mutatâ, jus ipſum immutet. *L. inter-*
poſitas. C. de tranſact. Alber. d. §. in clivo. Dec. in l. precibus. num. 3.
C. de impub. & al. ſubſtitution. & conſ. 638. n. 1. Cagnol. in l. ea eſt
natura. in fin. ff. de reg. jur. Mynſing. reſponſ. 99. n. 3. Molin. ad con-
ſuet Pariſ. §. 78. num 164. So wird ſich eigentlich befinden/
daß durch diß privilegium, den Landſtänden der Fürſten-
thumber N. N. daß remedium ſupplicationis, ſo wol/ als
die Appellation, benommen ſey.

Vnd ſolches beſtändiglich zu firmiren, iſt für allē Din-
gen auff die Wort deſſelben privilegij gute Achtung zuge-
47 ben/vnd ſolche mit gantzem Fleiß zuerwegen. Nam † ſicut
cujuslibet diſpoſitionis alterius, quæ in quæſtionem ve-
nit: ſic etiam privilegiorum verba diligenter conſide-
randa ſunt: *c. porrò. c. recepimus. de privileg. c. conſideravimus. de*
48 *election.* &, † tenorem privilegij ad unguem ſervandum
eſſe: *ut Bald. in l. 1. §. ſi is qui. in fin. ff. de exercit. action. cum aliis*
citatis à Tiraq. in l. ſi unquam §. libertis. C. de revocand. donationib.

Wann nu ſolches geſchicht/vñ die Wort deß Privilegij
recht angeſehen werden/ wird darinnen außdrücklich ver-
ordnet/daß die Stände der Fürſtenthumber N. N. vmb kei-
nerley Sachen willen/weder vor den Königen in Böhmē/
oder jemandes anders auſſerhalb Landes/gezogen: Son-
dern alle jhre Sachen vor den Landrechten zu N. vnd nir-
gend anders wo verſprochen vnnd geendet werden ſollen.
Vnd damit ſolches alſo würcklichen erfolge/vnd alle Ge-
legenheit darwider zuhandeln/ abgeſchnitten werde/ wird
ferner diſponirt, daß man ſich von deme/ was daſelbſt ge-
ſprochen/an die Könige in Böhmen/ oder andere Rechte/
nit ziehē/appelliren, oder beruffen ſolle. Wañ nun hierun-
ter die Supplicationes nicht ſo wol/als die Appellationes
begriffen ſeyn. Sondern die den Ständen nachmals frey
ſtehen ſolten, würden dieſe Wort deß Privilegij nicht veri-
ficirt, noch daſſelbe/dz Ende/dahin es gemeinet/erreichen.
Denn es würden bey der Gelegenheit/ die Vnterthanen
nicht im Lande bleiben: noch auch die Sachen an keinem
andern Ort/ als vor den Landrechten zu N. verſprochen.
Viel weniger aber, durch derſelben Vrthel vnd Erkänt-
nüß geendet: ſondern, durch diß Mittel gar leicht vor die
Königen in Böhmen gebracht/vnd vielmehr/ durch derſel-
ben Erkäntnüß geörtert: welches aber den Worten deß
Privilegij ſtracks zuwider. Darumb/damit dieſelben nicht
vergeblich ſeyn: ſondern jhre Krafft vnd Würckung be-
halten/ das privilegium auch zu dem Ende/ dahin es ge-
meinet/ gereiche: ſo muß es in allwege dahin verſtanden
werden/daß dadurch dz remedium ſupplicationis, ſo wol/
49 als die Appellation benommen ſey. Sicut † enim cujusli-
bet diſpoſitionis: ita vel maximè privilegiorum verba ita
accipienda ſunt, ne ſint fruſtratoria, ſed ut effectum ſor-
tiantur, & aliquid operentur: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. ſi tam*
50 *anguſti. ff. de ſervitut. l. 1. in fin. ff. ad municipal.* Et, † de Privile-
gio, *eſt textus in c. in his. de privil. & in c. ſi Papa. eod. tit. in 6.* usq;
eo, ut ne minimum quidem verbum otioſum & ſuper-
fluum eſſe debeat; *ut dicit Bald. in rubr. C. de contrah. emt. q. 9.*
immò neq; etiam Syllaba. *ut not. in l. 1. ff. quod met. cauſ. Dec.*
51 *conſ. 626. n. 7. Gravet. conſ. 105. n. 7.* Idq; generaliter, † in o-
mni diſpoſitione, qualiſcunq; illa ſit, procedere, multis
probat, *Roman. conſ. 180. n. 8. Socin. Sen. conſ. 2. n. 8. vol. 4.* Et,
hæc quidem conſideratio tanti pōderis eſt, ut verborū † 52
proprietati deroget, & potius verba, etiā in materiâ ſtri-
ctè interpretandâ, ad improprium trahantur ſenſum, &
ea, quæ aliàs non veniunt, comprehēdant, quàm, ut ſint
ſupervacanea & otioſa: *ut not. gl. in l. & puto. ff. famil. hercisc.*
Rom. conſ. 14. Dec. conſ. 78. n. 4. Gravet conſ. 118. n. 19. & prolixè
in conſ. 135. n. 24. & conſ. 294. nu. 7. col. 15. verſ. ex præmiſſa. Becc.
conſ. 21. n. 25. Et, † in ſpecie, quoties appellatio ideò prohi- 53
betur, ut cauſæ finis imponatur: quemadmodum in pro-
poſito, omnes cauſæ illius loci, ſentētijs Provincialium
finiri debent; quod tum, ut effectū habeat diſpoſitio, ap-
pellatione remotâ, etiam ſupplicationis remedium ſub-
latum intelligatur, docet *Imol. in conſ. 145. n. 5. Dec. in l. fin. n.*
50. in ſi. C. de Edict. D. Hadrian. tollend. Natta conſ. 172. n. 11. Cō-
tard. in d. l. unic. C. ſi de momēt. poſſeſſ. q. 8. Surd. conſ. 277. n. 20. Ia-
ſon in auth. qua ſupplicatio. n. 6. C. de precib. Imper. offer. gl. in l. fin.
C. de ut lit. pendent. Das es auch hierumb dieſe/ vnd keine an-
dere Meinung habe: ſolches erſcheinet noch ferner auß dē/
daß das privilegium nit allein vom appelliren oder beruf-
fen/redet: ſondern auch hinzugeſetzet wird: daß man ſich an
die Könige in Böhmen/oder andere Rechte nie ziehen ſoll.
Denn dz Wort Ziehē: iſt gar ein gemein Wort/welches nit
allein die Appellationes: ſondern auch allen recurſum ad
ſuperiorem, es geſchehe gleich durch ſuppliciren, oder/ wo
durch es ſonſt ē wolle/in ſich begreifft; ſicut † recurſus vo- 54
cabulum generale eſt, cōprehendēs ſupplicationē, que-
relam, & alia remedia. *Bald. in l. nempe. col. 2. C. de Appellation.*
Aemil. conſ. 48. n. 26. Lancellot. de attentat. c. 19. de attent. pendēt.
recurſ. n. 4. Vnd dieweil dañ allhier diß Wort/nebē der Ap-
pellation gebraucht wird/ſo wird je dadurch klar gnügſam
zuverſtehen gegeben: daß nit allein die Appellationes; ſon-
dern auch dz remedium ſupplicationis, vnd andere reme-
dia, welche ſub generalitate, deß Worts Ziehen/begriffen/
hierdurch benomen ſeyn: Privilegium † enim indetermi- 55
natè eſt intelligendū: *c. conſuluiſti. & c. quare. & ibi not. de con-*
jug. lepros. per quæ jura, hoc dicit Anchoran. in c. quia ſcitis. de regul.
jur. in in 6. quē refert Alexan. in conſ. 278. n. 11. vol. 2. atq; † ita 56
interpretandū, ut comprehendat omnia, quę ſub verbo-
rum proprietate continentur: *Angel. in l. fin. col. fin. verſ. tertiò*
quæritur. ff. de Conſtit. Princip. Aretin. in l. cum ſex. de teſtament.
Dec. conſ. 123. n. 6. Gravet. conſ. 308. n. 3. Surd. conſ. 140. num. 66.

Quod in ꝓpoſito, ideo magis obtinet, quoniam ver-
bum hoc generale, Ziehē/negativè uſurpatum eſt. Nam
† negativa oratio magis negat, quam affirmativa ponit: 57
gl. in l. hoc genus. & ibi Imol. ff. de condit. & demonſtrat. Et, † omnē 58
poteſtatem, ac facultatem auffert: *Bart. in l. cum ſex. col. 2. de*
fidejuſſor. & in l. Gallus. in prin. & ibi Dd. ff. de liber. & poſthum. &
in l. 1. ff. de verbor. obligat. atq; † efficit, ut etiam indefinita o- 59
ratio, negativè prolata æquipolleat univerſali: ut docet
Fulgoſ. in l. jurisgentium. §. ſed ſi fraudandi. ff. de pactis. quod refert
& ſequitur Felin. in c. 2. in fin. de treug. & pac. Natta in conſ. 66. in
fi. & conſ. 481. n. 15. Rim. Iun. conſ. 88. n. 3. Quinimò, † oratio- 60
nem negativam, etiam inſolita, &, quæ aliàs cōtinere nō
ſolet, comprehendere; *ſenſit Paul. de Caſtr. conſ. 170. col. fin.*
vol. 1. quem ſequitur Gravet. dict. conſ. 306. n. 6. Da es auch an-
ders/vnd allein/auff die Appellation gedeutet werdē ſolte/
würde dz Wort Ziehen/ gantz vergeblich gebraucht ſeyn:
cum tamen † ſingula verba privilegij debeant habere a- 61
liquid ponderis: & ad aliquem effectum trahi: *ut per l. itā*
veniunt. §. aptanda. de petit. heredit. ut. ut Bald. conſ. 51. in fin. vol. 5.
quem refert Gravet. d. conſ. 135. n. 24. cum aliis dudum adductis.

Welches auch darumb deſto mehr in acht zunehmē/weil
dz Wort Ziehen/nit einmal allein: ſondern zwir gebraucht:
Hæc † enim geminatio præciſam, & extraam mentē diſ- 62
ponentis demonſtrat: *l. Baliſta. cum ibi notat. ff. ad SCt. Tre-*
bell. l. mulier. C. ad Vellejan. Bart. in l. cum ſcimus. C. de agricol. &
cenſit. l. 11. Ideo; † inter alia, hoc etiam operari ſolet, ut li- 63
cet aliàs verbū aliquod, ex juris ratione interpretationē
& reſtrictionē admittat, tamen, ſi iſtud geminatū fuerit,
cum

tum illi ſine reſtrictione ullâ, ſimpliciter ſtandum ſit: *ut not. gloſſ. in Clement. 1. verb. Diœceſann. de jur. patron. quam ſequitur Gemin in c. ſi duobus. col. 6. in prin. & ibi Franc. de reſcript. in 6. Socin. Sen. in l. cum filiusfamilias. n. 17. ff. de Legat. 1. Iaſon in l. ſi conſtante. n. 83. ff. ſolut. matrim. Alciat. conſ. 492. n. 16. & 24. Gozadin conſ. 4. n. 25. Roland. à Valle conſ. 56. n. 2. col. 3.* Es wird aber auch in ſolchem privilegio nicht allein in genere, von ziehen/geredet: ſondern auch ſolgends gar in gemein von allem ziehen appelliren vnd beruffen gemeldet/ vñ alſo die universalis, Alle hinzugeſatzt: darumb/ſo ſolte je billich heerunter daß remedium ſupplicationis ſo wol/als alle ande-
64 re/ begriffen ſeyn: Qui † enim dicit omnia, nihil excludit: *l. Iulianus. ff. de legat. 3. l. à procuratore. C. mandati. l. omnia. & ibi Dec. ff. ſi cert. petat. c. ſolita. de major. & obedient. c. ſi Romanorum. diſtin. 19.* nec quicquam intactum relinquit: *Bald. conſ. 191. & conſ. 305. vol. 1. Gravet. conſ. 133. n. 5.* etiamſi in uno major ſit ratio, quàm in alio: *l. 1. § quod autem. ff. de alcator. l. in fraudem. in fin. de teſtib. Dec. in rubr. ſi cert. petat. n. 9 & in l. 1. col. final. C. unde liberi.*

Ja es werden auch hierüber noch ferner alle Züge/ wie dieſelben vorgenommen/oder geſchehen möchtẽ/außdrücklichen verbotten/vnd alſo hierbey abermals/verba admodũ universalia gebraucht: Idem enim valent hæc verba, ac ſi dictum fuiſſet, quocunq;, vel quovis modo cauſa traha-
65 tur, vel recurratur ad ſuperiorem. Verba † autem iſta, quocunq;, vel quovis modo, modos omnes comprehẽdunt, neq; ullã limitationem vel reſtrictionẽ admittunt: *Bart. in l. ventre. n. 11. ff. de acquir. heredit. at. Iaſon. in l. ſi ita quis. § ſi ea lege. n. 47. de verb. obligation. & in conſ. 124. col. final. & conſil. 147. col. 2. vol. 4. Dec. conſ. 599. n. 2. Curt. Jun. conſ. 48. n. 3. Natta conſ. 525. n. 8. cum alijs, copioſè adductis à Gravet conſ. 294. n. 2. & conſ. 308. n. 4. Rimin. Iun. conſ. 450. n. 36. Surd. conſ. 103. n. 9.*
66 Ex quo, † in ſimili de ſtatuto diſponente, quod nõ liceat venire contra ſententiam aliquo modo concludit, *Socin. conſ. 242. n. 3. & 4. vol. 4* reſtitutionem & omnia alia remedia, etiam majora expreſſis, prohibita eſſe. Faciunt huc, quæ de natura dictionis, QUIBUSCUNQUE, in materia feudali, tradunt Dd. inde, nimirum concludentes commu-
67 niter, feudum † heredibus quibuſcunq; conceſſum, ad omnes heredes, etiam aliàs feudi incapaces, ſine ulla diſtinctione, tranſire: *Bald. in l. 1. quæſt. 34. ff. de rer. diviſ. & in c. Imperialem. in princ. col. penult. verſ. ſed quid ſi conceſſum. de prohibit. feud. alienat. Alexand. in l. ſi patroni, in col. pen. ad SCt. Trebell. & conſ. 195. n. 4. lib. 6. & conſ. 30. n. 12. ubi eodem inclinat Molin. in addition. & plures cumulat vol. 1. Iaſon in prælud. feudor. n. 128. & conſ. 134. col. penult. vol. 4. Clar. in § feudum. qu. 9. n. 2. cum ſimilibus adductis, ab Hartm. Piſtor. lib. 2. part. 1. quæſt. 1. n. 39.*

Vnd dieweil dann/in dieſem privilegio nicht allein generalia, ſondern univerſalia, & quidem prægnãria verba gebraucht werden: So hat es je keinen Zweiffel, daß vnter denſelben daß remedium ſupplicationis auch begriffen/ vnd daſſelbe/ſo wol/als die Appellation den Ständen be-
68 nohmen ſey: Verba enim † univerſalia, comprehendunt omnia, quæ excogitari poſſunt: *l. in fideicommiſſ. § cum Polliduus. de uſur. l. cum virum. & ibi Bald. C. de fideicom. not. gloſ. in l. qui ſcit. § præterea. verb. à quolibet. de uſur. Soc. Sen. conſ. 26. col. 2. vol. 3. & conſ. 251. col. 4. vol. 2. Dec. conſ. 29. col. 2. in fi. & conſ. 660. Natta conſ. 525. n. 23. Gravet. conſ. 105. n. 3. Sylvan. conſ. 29. n. 17.*
69 Item, † verba univerſalia operantur, ut diſpoſitio extendatur ad latiſſimam ſignificationem, & comprehendat etiam illos caſus, qui ſecũdum impropriam ſignificationem, ſub verbis includi poſſunt: *Gemin. & Philip. Franc. in c. 2. in princ. § 1. arg. illius textus. de reb. Eccleſ. non alien. Alexand. conſ. 155. col. 2. vol. 2. & conſ. 17. vol. 6. Barbat. conſ. 41. num. 14. verſ. facit etiam. vol. 1. Corn. conſ. 41. col. 2. vol. 1. & conſ. 243. col. 2. vol. 3. Felin. in c. cum illorum. col. 3. verſ. 6. poteſt limitari. de Sentent. excommun. Iaſon. conſ. 214. col. 2. vol. 2. Hippol. de Marſil.*
70 *in l. unius. § cogniturum. n. 25. ff. de quæſtionib.* Sic † etiam verba univerſalia, præciſa eſſe cenſentur, & omnes omninò caſus, etiam non expreſſos, immò majores expreſſis, comprehendunt, nec ullam reſtrictionem patiuntur: *gloſ. in Clement. 1. in verb. quibuſcunq;. de Iudic. & in Clement. 1. verb. quamvis. & ibi Innocent. de ſentent. & re judic. & in l. final. verb. per quamcunq;. C. qui legitim. perſon. ſtand. in judic. hab Alexand. conſ. 96. col. 1. vol. 7. Barbat. conſ. 21. n. 16. & conſ. 23. col. 1. vol. 2. Socin. Sen. conſil. 3. col. final. vol. 3. Iaſ. conſ. 63. col. 3. vol. 3. &*
conſ. 96. col. 2. vol. 4 Quinimmò, † verba univerſalia hoc præ- 17
ſtant, ut ſub diſpoſitione, verbis univerſalib. concepta, etiam ea comprehẽdantur, quæ alioqui nõ comprehẽderẽtur, multis exemplis probat, *Graver. dict. conſil. 292. n. 1. & Surd.*
conſ. 74. n. 68. & ſeqq. Ideoque † licet ſub diſpoſitione ge- 72
nerali, non comprehendantur regalia: tamen ſub ea, quæ verbis univerſalibus concepta eſt, ſimul cõtineri ſolent: *Iaſon; conſ. 45. n. 5. vol. 1. Dec. conſ. 197. in fin. Mandell. conſil. 62. Sylvan. conſ. 1. n. 20. Gravet. dict. conſ. 294. n. 2. col. 3. verſ. ſed magis. Cephal. conſ. 150. n. 11.*

Præſertim † verò, verba univerſalia geminata, inclu- 73
dunt caſus, qui alioquin, ſui naturâ non comprehenderentur: *Anchor. in c. ſtatutum. de reſcript. in 6. Alexand. conſ. 103. col. fin. vol. 6. Iaſon. conſ. 124. col. fin. vol. 4. Dec. conſ. 23. & conſ. 38. Roland. à Valle. conſ. 60. n. 71. vol. 1. Cephal. conſ. 152. n. 79. cum*
alijs citatis à Surd. conſ. 73. n. 65. Et, † comprehendunt o- 74
mnia, quæ excogitari, & non excogitari potuerunt: *ut poſt alios, docet Dec. in conſ. 11. n. 11. vol. 3. quem refert ac ſequitur*
Riminald. d. conſ. 450. n. 45. Quamobrem † etiam reſervata 75
Principi comprehendere ſolent: *Corn. conſ. 329. colum. 4. vol. 4. Dec. conſ. 197. num. 2. Decian. & Riminald. in locis citatis.* atque hæc potiſſimum obtinent, quando, ut in propoſi-
to, verba illa univerſalia, ab homine prolata ſunt, Nam † 76
etſi verba legis limitationem quandoque recipiant: tamen in hominis diſpoſitione iſtud, ita facilè admitti non ſolet: *ut docet Bald. in l. fin. col. 1. C. ſine cenſ. vel reliq. quem ſequitur Alexand. in l. ſi patroni. in princ. n. 15. ad SCt. Trebell. Iaſ. in l. 2. § prætor ait. qui ſatiſd. cog. & in l. 1. § nunciatio. num. 50. ff. de oper. nov. nunciat. & in conſ. 124. in fin volum. 4. Ruin. conſil. 109. num. 7. & conſ. 111. num. 2. vol. 1. Crot. conſ. 136. n. 50. Riminald. Sen. conſ. 575. n. 11. Socin. Iun. conſ. 113. n. 19. vol. 1. Natta conſ. 159. n. 7. & conſ. 525. n. 12. Cephal. conſ. 199. n. 4. Rol. à Valle. conſ. 96. n. 48. vol. 1. ubi hoc communiter receptum eſſe, ait; Caccheran. deciſ. Pedemont. 169. n. 5. Burſat. conſ. 138. n. 27. Riminald. Iun. conſ. 61. n. 18. Becc. conſ. 98. n. 18. Surd. conſ. 10. n. 28.*

Iſt demnach auß dieſem allem / gantz offenbar/wie die Wort deß privilegij klar gnueg mit ſich bringen/ dz durch dieſelben / daß remedium ſupplicationis ſo wol / als die Appellatio benommen ſeyn ſol/darumb ſo findet auch all-
hier billich die Rechtsregul ſtat/ quæ docet, † quod, cui 77
verba diſpoſitionis conveniunt, eidem etiam diſpoſitionem ipſam convenire debere: *l. 4. § toties. & ibi Bart. & alij. ff. damn. infect. l. ita autem. in princ. & ibi Bartol. ff. de adminiſt. tutor. Bartol. in l. quod conſtitutum. de milit. teſtament.* atque
ita, † in ſimili, ex verbis univerſalibus, & prægnantibus 78
ſtatuti, removentis appellationem, quod omnem recurſum ad Superiorem excludat, arguit, *Barbat. conſ. 44. col. 3. vol. 3. & Socin. Sen. conſ. 242. in prim. vol. 2.*

Es wird aber auch hierüber/zum andern/dieſe Meinũg dardurch bewehret/ daß auß dẽ privilegio klärlich erſcheinet/ wie die Appellatio vornemlich darumb auffgehaben ſey/damit die Sachen im Lande bleiben / vnd vorm Landrechten daſelbſt geendet würden. Vnd iſt hierbey am meiſten auff die erörterung der Sachen geſehen worden. Deñ dahero / ſo findet auch allhier die allgemeine Lehre billichen
ſtat: quâ traditur, quoties † appellatio, non propter ex- 79
cellentiam judicantium: ſed potius, ratione cauſarũ, vel alio reſpectu prohibetur: quod tum, prohibitâ appellatione, etiam cenſeatur prohibita ſupplicatio: *Cyn. & Bald. in l. fin. C. ne lit. pendent. Imol. in l. ex conſenſu. § fin. de appellation. Paul. de Caſtr. in l. ſi quis. C. eod. tit. Iaſon in d. authent. quæ ſupplicatio. n. 6. C. de precib. Imperat. offer. Pariſ. conſ. 54. n. 39. volum. 2. Hyppolit. in pract. § opportunè n. 68. Aufrer. in deciſion. Tholoſ. 479. Rebuff. de ſupplicat. n. 26. & 89. Franc. Marc. deciſ. 55. n. 3. part. 2. Boſſ. in pract. tit. de querel. contra ſentẽt. n. 4. Rolan. à Vall. conſ. 38. num. 10. vol. 2. Surd. conſil. 277. n. 10. Turret. conſil. 2. n. 18. vol. 2.*

Digitized by Google

Valaſc.conſultat.51.n.40. Marc. Anton. Roviſcal. in addition.ad Alexand.conſ.88.vol.4. Quorum plerique hoc communiter receptum eſſe profitentur: quare, licet aliqui ſupra in primâ dubitandi ratione citari, contra ſentiant: de his tamen minus curandum: ſed ſecundum communem Interpretum Sententiam, tam judicandum, quam reſpondendum erit.

Zum dritten/kompt dieſem auch zu Hülffe/ eine andere
80 gemeine Rechtslehre/quæ habet,† quoties ratio, ob quā
prohibita eſt appellatio, etiam in ſupplicatione militat,
quod tum, prohibitâ appellatione, etiam intelligatur
prohibita ſupplicatio: *ut ſenſit gl. in l.fin. C. ut lit.pendēt. Imol. in l.ſi expreſſum.§.fin.de appellat. & in conſ.145.n.3.Dec.in l.fin.n.50.in fin. C.de Edict.Div.Hadrian.tollend. Natta conſ.172.n.11. Idq, expeditiſſimum eſſe ait Contard.in d.l. unic. C.ſi de moment. poſſeſſ.refert & ſequitur Surd.dict.conſ.277 n.20.* In propoſito enim rationem, ob quam appellatio remota eſt, etiam in ſupplicatione locum habere, ex ijs, quæ paulò ante diximus, manifeſtum eſt: quippe, cum ideò hoc factum eſſe appareat, ne cauſæ Provincialium, ad alium locum trahantur: ſed per ſententiam, à judicibus illius loci latam, finem ſuum accipiant.

Zum vierten, kann auch hierbey erwogen werden/dz die Landſtände ſelbſt umb diß privilegium angeſucht/ vñ ſich alſo der appellation, proprio ipſorū facto, hierdurch ſelbſt gutwillig begeben. Denn dahero kann auch ein andere doctrina auff dieſen Fall accōmodiret werden/qua traditur,
81 † quoties culpâ, vel facto partis remover ut appellatio,
quod tum etiam cenſeatur remota ſupplicatio: *Imol.in l.1. §.fin.à quib.appellar.non lic. Paul.de Caſtr.in l.ſi quis. C. de precib. Imperat.offerend. Calcan.conſ.16.col.13.n.67.verſ. & quia. Rum. conſ.157.n.17.vol.5. Dec.in l.fin.n.50.in fin. C.de edict. D Hadr. tollend. Cephal.conſ.654.n.55. Decian.conſ.47.n.28.vol.1. Rimmal.iun.conſ.13.n.65. Marc.ab.& Angul.conſ.87.n.69.* Ex qui-
82 bus etiam multi concluduſit,† eum, qui appellationi re-
nunciavit, ſupplicationis remedio uti non poſſe, quod ſequitur, *Contard.in d.conſ.51.n.40.& 55.de communis aſſerens.* Und die nechſt angezogenen drey doctrinæ, reden alle in denen terminis, wenn/in diſpoſitione illa nur de appellatione gemeldet. darum̃ müſſen ſie vielmehr allhier ſtat finden/da nit allein von der Appellation diſponiret: ſondern/ die Wort deß privilegij, auch die Supplication in ſich ſelbſt begreiffen/ vnnd klar gnung anzeigen/wie bey dem erſten Fundament weiter außgeführet.

Zum fünfften/vnd letzten/wird dieſe Meinung/ſonderlich dadurch geſterckt/daß ſeithero dem erlangten privilegio, in ſo gar langer Zeit/vnd uber die achtzig Jahr/ nit erfahren/daß jemand ſich jemals wider die von dē Landrechten zu N. geſprochene Urtheln/der Supplication, oder andere dergleichen Mittel/gebraucht hette: Sondern iſt allwege bey ſolchen Urtheln unverruckt verblieben. Denn ob wol dieſes/daß einer ſich der Supplication gebraucht/ oder nit/an jhm ſelbſt in arbitrio & facultate partium ſtehet/vñ alſo meræ facultatis iſt: auch weñ ſolches unterlaſſen wird/ allein ein bloſſer non uſus, verbleibet: quales quidem actus conſuetudinē, vel præſcriptionem regulariter introducere nō ſolent, ut ſupra, poſt octavam dubitandi rationē dictum eſt. So findet doch dieſes allein ſo ferne ſtat/wann nichts anders vorhero gangē/ dadurch einer univerſaliter etwas zu thun/oder zu laſſen bewogē werden mögen. Wañ aber ein andere Cauſa vorhero gangen/ ſo vermöchten die Rechte/daß einer auch daß jenige/welches an jhm ſelbſt facultatis iſt/vielmehr ob cauſam præcedentem, als ex liberâ volūtate, gethan/ oder unterlaſſen habe. Und wird derhalben nicht mehr pro actu meræ volontatis: ſondern/für einen ſolchen actum gehalten; dadurch conſuetudo, vel
83 præſcriptio, introduciret werden mag. Semper † enim a-
ctus, qui ſequitur, præſumitur eſſe factus, ſecundū cauſam præcedentē. *l.quadā.ff.de rei vindicat.l.2. C.de acquirend. poſſeſſ. Gravet.conſ.18.n.23. Cephal.conſ.272.n.114.& conſ.156.*
84 *n.14.&c,* † potius cēſetur factus ſive prætermiſſus ob cauſam neceſſariam, quàm voluntariam: *l.cum ex pluribus.ff.de Solution.l. Ariſto.§.1.ff.de jur.deliber.d.l.2.& ibi Salicet. C.de adquir.poſſeſſ.Bart.in l.fin.C.de aliment.pupil.præſtand.Gravet. conſ.106.n.8.Surd.conſ.19.n.27.* Et in ſpecie, quod doctrina il-
la, † quâ traditur, ex actu meræ facultatis non introduci 85
præſcriptionem, tum demum locū habeat, quando nullus alius titulus, neq; alia cauſſa excogitari poteſt: Secus verò, quando alia cauſa anteceſſit, ob quam id fieri, vel prætermitti potuit; clarè docuit *Menoch.de arbitrar.jud.li.2. caſ.160.n.29.per ea, quæ ſcripta reliquit Socin.Sen.cōſ.181.col.2. n.3.vol.1.& conſ.13.n.17.vol.4. Curt.Iun.conſ.168. n.33.& 34. Nevizan.conſ.80.n.21. Gravet.in tract. de antiquit. tempor. ult. part.4.p.princip in fin.*

Idq, confirmatur ex eo, quod in locis ſuprà citatis, uno ore tradunt Interpretes: quoties prohibitio anteceſſit, quod tum etiam ex actu, qui meræ facultatis eſt, præſcribatur. Nam, quemadmodum prohibitio antecedēs hoc efficit, ut actus, qui ſequitur, non amplius, ex liberâ voluntate, ſed potius, ex prohibitionis cauſſâ geſtus, vel prætermiſſus eſſe intelligatur: atque is inde non amplius meræ facultatis: ſed, ad præſcribendum idoneus eſſe cēſeatur: ita, ex eadem ratione de quavis alia cauſſa præcedente, judicandum erit. Nun iſt aber allhier ein klar privilegium vorhanden/ darinnen alle Züge/ Appellationes, Beruffungen/vnd andere dergleichen remedia, vnd alſo auch die Supplication den Ständen benommen/ vnd verbotten, wie oben/ bey dem erſten Fundamēt gnugſam außgeführet, darumb/ſo iſt vermöge der Rechte dafür zuhaltē/ daß die Stände biß anhero die ſupplicationes vielmehr vō wegen deß hergehenden privilegij, vnd darumb/unterlaſſen haben/daß ſie dafür geachtet/es ſey jhnen ſolches durch dz privilegium benom̃en. als/ daß es von jnen auß freyem guten Willen geſchehen ſey. Und kann/ derhalben bey der Gelegenheit nicht mehr pro actu meræ facultatis gehalten werden: ſondern iſt vielmehr/ein ſolcher actus, der auch ad conſuetudinem, ſive præſcriptionem introducendā gar gnungſam/per jura jamdodū adducta. Nam, ſi ſimplex prohibitio, cui tamen quis obtemperare neceſſe nō habet, hoc præſtat, ut actus, qui per ſe meræ facultatis eſt, potius tamen, ob prohibitionē antecedentem, quàm ex liberâ voluntate factus eſſe, atq; inde ad præſcribēdum idoneus cenſeatur: certè multò magis in propoſito ejus efficaciæ erit Privilegium, quo devinct⁹ aliquis tenetur. Neq; enim hoc loco inter caſum, quo aliquid factū, vel
prætermiſſum eſt, ulla poteſt cōſtitui differentia; cū † vo- 86
lūtas hominis, ex nō facto æquè ut ex facto ipſo declarari ſoleat: *ut poſt alios firmat Gravet.conſ.91 n.10.* & propterea, cauſa præcedente, utrobiq; eadē ſubſiſt ratio. Ideoq; ēt de eo, qui poſt prohibitionem ædificare, vel aliud quippiam prætermiſit, idē, quod de faciente aliquid, poſt antecedēs mandatum, cōmuniter tradūt Interpretes, in locis ſupra citatis. Quod verò ſuprà additum, tandem fuit, ideò prætermiſſas eſſe ſupplicationes, quià non tulit occaſio: planè veriſimile non eſt, tot annorum ſpatio, omnes ſententias ſic latas, eaſq; litigantibus omni ex parte ita ſatisfeciſſe, ut ſi licitum fuiſſet, de ijs conquerendi cauſam nullam habuerint. Nihil igitur huc facit conſideratio iſta.

Und erſcheinet demnach hierauß klar gnungſam/ wie dieſes/daß die Stände/ ſieder dem privilegio ſich der ſupplicatio nit gebraucht/ein ſolch Thun iſt/ welches allhier billich in acht zunehmen. Und wird derwegen auch hierdurch/tanquam ex obſervātiâ ſubſecutâ, dz privilegium dahin/daß daſſelbe die Supplication ſo wol/als die Appellation benehme/dermaſſen erkläret/daß es billich gar keinē
Zweiffel mehr haben ſolte. Per obſervantiam † enim, & 87
conſuetudinem ſubſecutam, optimè declarantur verba diſpoſitionis præcedētis, eidemq; declarationi inprimis ſtandum eſt: *c.cum dilectus.de conſuetud.l.ſi de interpretatione.de legib.l.ſed & Iulianus.§.perinde.ff.ad Macedonian. Paul.de Caſtr. conſil.314.col.fin.vol.1.Roman.conſ.271.n.4. Corn.conſ.187.col. penult.vol.4.Socin.Sen.conſ.25.col.9.& conſ.145.colum.2.vol.1.*

Iaſ.

88 *Iaſ.conſ.128.col penult.vol.1.* Et † hãc interpretationẽ, quæ
ex communi obſervantia deſumitur, omnes alias pro-
bationes ſuperare: ait *Decian.in conſ.124.num.13. vol.3.* Id
89 † quod locum etiam habet, licet ipſa verborum pro-
prietas, huic interpretationi non ſatis conveniat; non
enim propterea minus illa, ſecundum ea, quæ obſerva-
ta fuerunt, intelligenda eſſent: *Socin Sen.conſ.145.num.3.*
vol.1.& conſ.209.num.4.vol.2. Socin. Iun. conſ. 25. num.17.
vol.1.Gravet.conſ.294.num.8.verſ. 21. & conſ. 836.num. 10.
Becc.conſ.101.num.49.in fin. multò itaque magis hoc in
propoſito obtinebit, poſtquam verbis privilegij idem
ſatis expreſſum, atque adeò ijs, obſervantiam hanc con-
ſentaneam eſſe, abunde demonſtratum fuit.

Auß dem nun/ dardurch bißhero dieſe meinung fir-
miret worden / kan auch auff alles daß jenige/ ſo im ein-
gang pro opinione contraria angezogen/ gar leicht geant-
wortet werden.

Denn was erſtlich von den Worten deß Privilegij
erwogen/ iſt oben bey dem erſten fundament hujus ſentẽ-
tiæ gnugſam außgeführet/ daß vnter den verbis vniver-
ſalibus hujus Privilegij die Supplicationes klar gnung
begriffen ſein: Darumb/ ſo wird viel billicher anhero die
ander Regul accommodiret, quæ docet, quod cui ver-
ba diſpoſitionis conveniunt, eidem etiam diſpoſitio
conveniat. Die darbey allegirte Doctrina, de appella-
tionis prohibitione, ad ſupplicationem, non pertinen-
te, wird ab interpretibus communiter declariret, daß ſie
allein ſtatt habe/ quando ob excellentiam, ſive dignita-
tem judicantium, prohibita eſt appellatio: ſecus verò,
quando id factum eſt, ratione cauſarum, vel quando in
ſupplicatione, eadem militat ratio; ob quam appellatio
eſt prohibita, vel etiam, quando facto, ſive culpâ partis
appellatio eſt ſublata, ut apparet ex locis ſuprà in ſecun-
do, tertio, & quarto fundamento hujus ſententiæ ad-
ductis.

Sonderlich aber redet dieſelbe doctrina, in denen ter-
minis, wann allein de appellatione gemeldet worden:
nicht aber, wann/ wie dißfals/ auch darneben andere/ non
ſolum generalia, ſed etiam univerſalia, & quidem præ-
90 gnantia verba, gebraucht werden: Nam † tunc, ſub illis
verbis, etiam ſupplicatio, & alia remedia comprehen-
duntur: *ut in ſimili reſpondet Barbat. conſ. 44. col. 5. verſ. nec*
obſtat ſi dicatur. & col.8. verſ. item eſt aliter reſpondendum. vol.
3. & Sylvan. dict. conſ. 63.num.8. & confirmatur ex ijs, quæ
in primo fundamento, conſiderata fuerunt.

Was zum andern/ de jure ſuperioritatis, & reſerva-
tis Principum conſideriret worden/ daſſelbe findet auch
allein ſtadt/ in conceſſione generali: ſecus vero, quan-
do illa verbis univerſalibus facta eſt. Nam tunc etiam
reſervata Principum, comprehenduntur, ut in primo
91 fundamento firmatum fuit. Vniverſalis enim † diſpo-
ſitio majoris efficaciæ, & potentiæ eſt, quam generalis:
Bartol. in l.generalis.§. uxori. ff. de uſufr. legat. & in l. ſi ita. ff.
de aur. & argent. legat. Dec. in l.omnia.col. 1.ſi cert. petat. cum a-
lijs, in hanc ſententiam adductis, à Gravet. conſ. 294.num.10. Et
Surd. conſ.73.num.68. Idque potiſſimum obtinet, quan-
do vniverſalis conceſſio ab ipſo Principe facta eſt. Nam
92 † tum omnia dediſſe cenſetur, quę erant ſua, &, ſub ver-
bis vniverſalibus continebantur: *Oldrad. conſ.252.num.8.*
Bald.in l.2. num.12.C.de Pedan. Iudic. & in c.1.§. item ſi quis.
num.2.quib.mod.feud. amittat. Roman.conſil. 444.Pariſ.conſ.
9.n.19.vol.1.Gravet. conſ. 241.col.11. verſ. iſta tamen reſponſio.
Natta conſ. 405.num.2. præſertim verò in propoſito hæc
vel ideò magis locum habent: quoniam in privilegio i-
ſto de appellatione expreſſe dictum, & deinceps, alia
generalia verba, atq; inſuper univerſalia addita fuerunt
93 Nã, † etiã appellatio, de reſervatis Principis eſſe cẽſetur:
Bald. in authent. quas actiones.col penultim.num.14. C. de SS.
94 *Eccleſ. cum concordant.* Et, † propterea in generali conceſ-
ſione non venit, niſi de ea ſpecialis fiat mentio: *Angel. in*
l.1.§.qui mandatum. ff de offic. ejus. Iacob de S.Georg. de feud.in
verb. cum mero.num.9. Molin. in conſuetud. Pariſ. §. 1. gloſ. 5.
num. 50. etiamſi omnimoda Iuriſdictio conceſſa eſſet:
Natta. conſ. 580. Gravet. conſ. 209.num. 9. Didac. Covar. in
pract. quæſtion.cap.4.num. 6. Roland. à Valle. conſ.4.num. 41.
vol.3. Cum igitur hoc loco appellatio, quantumvis ſit
de reſervatis Principis expreſſe prohibita, & prætereà
verba admodum univerſalia annexa ſint; vel hãc de
cauſſa, eò magis, ſub ijs etiam ſupplicatio, & alia ad re-
ſervata Principum pertinentia continebuntur. Nam, et-
iam de generali conceſſione traditur: quod, etſi alias ſub
eâ regalia reſervata Principis non comprehenduntur:
tamen † quando quædam in ſpecie exprimuntur, & de- 95
inde generalis clauſula ſubjicitur; quod tum præter re-
galia expreſſa, etiam alia conceſſa, intelligantur: *argt.cap.*
Sedes de reſcript.c.qui ad agendum.de Procurat.l. final.§.cui dul-
cia.de vin. tritic. legat.per quæ jura in ſpecie tradit hoc Roman.
conſ.271.num.2.quem refert ac ſequitur Afflict. in c. 1.num.33.de
Capitan qui Cur.vend. multo igitur magis hoc in vniverſa-
li conceſſione, de qua hic agimus, obtinebit.

Die zu ende des Privilegij mit angehangene Clauſula re-
ſervatoria, ſo zum dritten objiciret, thut wenig zur Sache.
Denn weil/ in demſelben Privilegio die ſupplicationes,
appellationes, vnd alle dergleichen remedia, clar gnung
verbotten vnd auffgehabẽ: Kan ſich bemelte Clauſul auff
daſſelbe gar nicht erſtrecken/ noch dem zuwieder/ etwas o-
periren. Nam ejuſmodi † clauſulæ reſervatoriæ, mini- 96
mè ad ea, de quibus in præcedenti diſpoſitione, diſpo-
ſitum fuit: ſed potius, ad alia duntaxat referri ſolent, ne
contrarietatem inducant: *Bartol in l.fin. §. item quæſitum.*
ff.de condict. indebit. Iſern. in cap.1.colum.2.qui ſucced. ten.Socin.
Sen.conſ. 43.num.15.vol. 4. Grammat.deciſ.66.num.54.Molin.
in conſuet.Pariſ.§.8. num. 119.& §.44.num. 27.Natta conſ.
403.num.7. Dieweil auch diß Privilegium, auff anſuchen
der Landeſtende/ vnd mit derſelben einwilligung gegeben/
ſo können ſie ſich dahero einiger læſion, wie zum vierdten
angezogen/ gar nicht beſchweren: cum id, † quod quis 97
ſua culpâ, & facto ſentit, ſibi, non alijs imputare debeat:
l.quod quis. ubi Dec.ff. de reg.Iur.l.nemo.ff.eod. Et, † volenti, 98
nunquam injuria inferri cenſeatur: *l.1.§.uſque adeò. ff. de*
injur.l.cum donationis. C.de tranſact. l. non videtur. ſi quid in
fraud. patron.l.quod autem.§. hoc edictum. Quæ in fraud. credi-
tor.cum ſimilib. So haben auch dißfals die Herren judices
die Præſumtion juris vor ſich / daß ſie niemalß vnrecht
thun: Sondern menniglichen/ waß recht vnd billich iſt/
widerfahren laſſen. Nam † jura ſemper præſumunt, ſen- 99
tentiam judicis eſſe juſtam: *c. in præſentia.de renunciat. l.*
Herennius. §. Caja.ff. de Evictíon. Socin.Sen.conſ. 242.num. 7.
vol.2.

Kan derhalben auch dahero die læſio hierbey/ deſto we-
niger conſideriret werden: Sonderlich aber weil albereit
gnungſam dargethan/ wie die Wort/ dieſes Privilegij an
jhm ſelbſt/ die Supplication, ſo wol/ alß die Appellation
benehmen/ darff es hierzu gar keiner extenſion: vnd wird
demnach auch die læſio, & mens diſponentis, vergeblich
objiciret: quinimo † voluntatis noſtræ nullum ſignifi- 100
cantius eſt teſtimonium, quam qualitas inſpecta verbo-
rum: ut ait *Bald in l.generaliter.in 1. not.C. de non numerat.*
pecun.& in l. ad cognoſcendos.C.de ingen. manumiſſ.Iaſ.in l.3. C.
de liber. & poſthum.Dec.in l.ſemper in ſtipulationibus.num. 4.ff.
de reg.Iur.

Die hierneben angezogene doctrina Baldi aber re-
det allein von einem ſolchen pacto dadurch dem inferiori
magiſtratui nachgelaſſen/ mit den Vnterthanen ſeines
gefallens zuhandeln: vnd dargegen den Vnterthanen be-
nohmen/ daß ſie vmb keinerley Sach willen/ wann jhnen
ſchon gleich noch ſo vnrecht widerführe / bey der hohen
Obrigkeit zuflucht haben können. Alhier aber hat es mit
dieſem Privilegio gar eine andere meinung. Denn es iſt
ein gewiß judicium vnd Landgericht conſtituiret, vor
welchem ein jeder/ waß recht vnd billich iſt, erlangen mag.
Es hatt auch daſſelbe die Præſumtionem juris vor ſich/

Kk

daß alda anders nicht: denn was an jhm ſelbſt recht / vnd
der billichen gemeß / erkand werde / vnd menniglichen /
wiederfahre: vnd werden allein die appellationes, ſuppli-
cationes, vnd andere dergleichen remedia auffgehaben:
damit die Sachen im Lande bleiben / vnd durch des Land-
rechten erkenntnüß / geendet / vnd alſo ferner weitleufftig-
keit / rechtē vnd fechten / vnd andere vngelegenheit verhütet
werden möge. Darumb / ſo kan auch die doctrina Baldi,
manifeſtâ ſubſiſtente diverſitatis ratione anhero gar
nicht accommodirt werden. Sic etiam Thom. Grammat.
eo de caſu loquitur, quando etiam ob denegatam juſti-
tiam ſuperior adiri non poteſt: quod quidem, ut ex jam
dictis apparet, à propoſito noſtro longe differt: &, licet
multa in utrâque partem afferat, nihil tamen affirmare
audet: ſed tandem quæſtionem hanc indeciſam relictā
eſſe aſſerit: quare nec ejus auctoritas nos quicquam op-
pugnare poterit: quin potius contra ejuſmodi conceſ-
ſiones & diſpoſitiones, quibus Appellationes, ſupplica-
tiones, & alia id genus remedia tolluntur, valere, abun-
de apparet ex locis dudum citatis. Et talia privilegia, ob
bene merita conceſſa, revocari non poſſe, præter auto-
ritates, paulò poſt adducendas ipſe Grammat. in d. loco
fateri cogitur.

Ob aber wol nicht ohne / daß diß Privilegium an jhm
ſelbſt ſtrictè zu interpretiren, wie zum fünfften erwogen:
weil aber dennoch oben / bey dem erſten fundament hujus
noſtræ ſententiæ gnungſam dargethan / wie auch die
wort deſſelben / propria ipſorum vi, atque naturâ, die Sup-
plicationes ſo wol alß die appellationes in ſich begreiffen.
So muß es notwendig dahin verſtanden werden: es wer-
de auch gleich ſonſten ſo ſtrictè interpretiret, vnd reſtrin-
giret wie man wolle, Nam etiam, in materiâ odioſâ, &
ſtrictè interpretandâ, non excluditur interpretatio, quę
101 ex proprietate verborum deſcendit: &, † propterea ver-
ba generalia, & univerſalia, generaliter & univerſaliter
intelligenda, quatenus eorum proprietas patitur: *Aretin.
in l. cum lege ff. de teſtament. Oldrad. conſ. 306. num. 6. Alexand.
in auth. de teſtament. C. de collat. & in conſ. 113. num. 7. & conſ.
201. num. 16. vol. 6. Socin. Sen. conſ. 242. in princ. & num. 8. in
fin. vol. 2. Corn. conſ. 222. num. 2. vol. 4. Dec. in cap. cauſſam.
quæ de reſcript. & in conſ. 128. in fin. & conſ. 355. num. 1. Gravet.
conſ. 118. num. 12. Natta, conſ. 525. num. 12. Decian. conſ. 1. num.
102 39. vol. 2. Rimnald. Iun. conſ. 450. num. 43.* Et, † in ſpecie,
quod Privilegia, licet ſtrictè ſint interpretanda: nihilo-
minus tamen omnia comprehendant, quæ ſub genera-
li locutione continentur: docet *Dec. conſ. 113. num. 6. Rubr.
conſ. 133. num. 3. Natta, conſ. 63. num. 16. & conſ. 160. num. 33.
103 Cephal. conſ. 567. num. 6.* neque † enim privilegia adeo re-
ſtringi debent, ut proprietas verborum offendatur: *An-
gel. in l. fin. col. penultim. verſ. tertio quæritur. de conſtitut. Princip.
Calder. in conſ. 1. in princip. de conſanguin. & affinit. Dec. dict. con-
104 ſil. 113. num. 6.* Idque † procedere, &c. a verborum pro-
prietate recedendum non eſſe, etiamſi privilegium alte-
ri noceat; tradit *Abb. in cap. audientiam. num. 1. de decim. quem
ſequitur Pariſ. conſ. 12. n. 6. vol. 4. Surd. conſ. 140. n. 66.*

Was zum ſechſten / von dem Königreich Böhmen
angezogen / bey demſelben iſt in acht zunehmen: Ob wol
die Schleſſien der Chron Böhmen incorporiret: daß es
doch nichts minder an ihme ſelbſt / von der Chron Böhmē
gar ein vnterſchieden Land iſt / welches ſein eigen recht / ge-
wonheit / Privilegia, vnd andere von der Chron Böhmen
weit abgeſondert gelegenheit hat: Darumb können die al-
legirten doctrinæ anhero nicht accommodiret, noch da-
rauß inferirt werden / daß ſich die Schleſſien nach den
rechten / vnd gewonheit der Chron Böhmen richten müſ-
ſen: Sondern gebrauchet ſich vielmehr jhres eignen rech-
tens / vnd / wie es daſelbſt breuchlichen iſt / vngeachtet / wie
105 es in der Chron gehalten wirdt. Nā, † quando unus lo-
cus unitur alteri, non per modum acceſſorij, ſed æque
principaliter, tum, non ſubjicitur conſuetudini, neque
legibus loci, cui unitur: ut declarat *Bartol. in l. ſi convenerit.
§ ſi nuda. ff. de pignorat. action.* ubi exemplificat, in Comita-
tu Tholoſano, unito Coronæ Franciæ, Idéq; ſenſit *An-
gel. in conſ. 247. Alexand. conſ. 151. col. 2. vol. 2. Felin. in c. tranſ-
lato col. 4. de conſtitut. Iaſon. in l. ſi eadem in prin. de offic. aſſeſſ.
Ripa lib. 1. reſponſ. 1. de legib. & conſuetud. num. 67. & ſequitur
Gravet. tract. de antiquit. tempor. part. 4. in princ. num. 55.* ubi
propterea ex eô, quod Delphinatus, licet ſit unitus Co-
ronæ Franciæ, nomen tamen ſuum adhuc retinet, & ap-
pellatur Delphinatus: & quando Rex Franciæ reſcribit
in patria Delphinatus ſe poſt titulum Regis, Delphinū
appellat: Item, quando reſcribit, in patria Provinciæ
poſt titulum regis, ſe appellat Comitem Provinciæ, in-
fert, inde apparere, quod Delphinatus, & Provincia, nō
fuerint unita, regno Franciæ, per modum acceſſorij, ſed
æque principaliter, retinendo antiquum nomen, &
priſtinas leges, &c. quod propterea non vivatur jure
conſuetudinario, prout in regno Franciæ. Idem ergo
in propoſito ſtatuendum. Idque pluribus confirmari
poſſet ex ijs, quæ de unitorum naturâ prolixe tradidit:
*Fulvi. Pacian. tract. de Probation. lib. 1. cap. 27. ubi num. 57. poſt
alios, quos allegat, concludit.* quando duo uniuntur, non ad
eandē virtutem, ſed ſecūdum quid, puta quoad obedi-
entiam unius Præſidis; quod tum nulla fiat communi-
catio: ſed quælibet res unita, ſuam propriam naturam
retineat.

Es hat auch ſolches dißfals deſto weniger zweiffels /
alldieweil alhier ein clar Privilegium vorhanden / welches
die ſupplicationes ſo wol / alß die appellationes benimbt
denn dahero kan deſto weniger daß jenige / was in der
Chron Böhmen / mit den Supplicationen breuchlich ge-
halten wird / dieſem Privilegio zu wieder / auff die beyden
Fürſtenthumber gezogen werden, Nam, † etiam in caſu, 106
quo una provincia, alteri regno, per modum acceſſorij
unitur, ſi tamen illa peculiarem habeat conſuetudinem,
tum conſuetudo regni ad illam extendi non poteſt: *Ro-
man. conſ. 61. in fin. Socin. Sen. conſ. 7. col. 3. vol. 1. Ripa in d. re-
ſponſ. 1. de legib. & conſuetud. lib. 1.* ubi generaliter tradit, u-
nitorum eandem eſſe naturam, tantum in dubio: ſecus,
ubi conſtat de contrario: nam tunc id potius ſervandū
eſt: cum una res ita poſſit uniri alteri, ut utraque retineat
ſua Privilegia: cum alijs adductis à *Gravet. dict. loc.
num. 54.*

Bey dem ſiebenden objecto fellet wol der zweiffel
vor / ad quam ſpeciem ſupplicationis dieſe davon alhier
gehandelt wirdt zu referiren ſey. Denn / dieweil im Land-
rechten nur N. die Vrthel / in des Königes in Böhmen
Nahmen / geſprochen werden vnd alſo daſſelbe judicium
den Königin Böhmen repræſentiret: So möchte es da-
hero daß gehalten werden, als ob diß als ſupplicatio ab
eodē, ad eundem, eingewandt würde: vnd / daß es derwe-
gen / ad ſpeciem primam ſupplicationis, de qua in auth.
quæ ſupplicatio: gehörete. Sicuti videmus in Gallijs, ubi
à Parlamento, regem repræſentante, ad ipſum regem
ſupplicatur: neque tamen minus propterea hæc ſuppli-
cationis ſpecies, ad *dict. Authent.* quæ ſupplicatio refertur:
ut apparet ex ijs, quæ ſcripta reliquit *Rebuff. de Supplica-
tion.* Quinimò † generaliter, quoties ab inferiori Cu- 107
ria, ad ipſum Principem ſupplicatur, & Curia iſta Prin-
cipem repræſentaret, tunc hoc reſpectu ſupplicatio, a-
pud eundem judicem, interponi dicitur: ut ſenſit *Ioſeph.
Cum. in comment. jur. magnæ Curiæ Siciliæ. cap. 45. n. 26.*

Vnd würden derwegen ſolchem nach / die bey dem
andern / dritten / vnd vierdten fundament angezogenen
doctrinæ, dadurch die Regul / quod prohibita appella-
tione, non cenſeatur prohibita ſupplicatio, limitiret
zu werden pflegt / deſto beſtendiger anhero accommodirt
werden können, ſintemal dieſelben namentlich de hac ſup-
plicationis ſpecie reden.

Da mann auch gleich † deß Supplicationis reme- 108
dium pro ſupplicatione generaliter ſumta, ſive recurſu
ad ſuperiorem, halten wolte / wie es ſich dann alle, i vmb-
ſtänden

ſtünden nach wol darfür anſehen ſeſt: Idque poſt *Afflict. in conſtitut. Neapolit. lib. 1. rubr. 39. incip. magnæ Curiæ. num 6. Senſit etiam Gravet. comment. rit. magnæ Curiæ rit. 252. num. 6. concludens*: quoties in regno Neapolitano, â magna Curia, regem repræſentante, cauſa defertur, ad ſacrum conſilium iſtud pro ſupplicatione non habendū, quia ad eundem non ſupplicatur So pflegen doch auch
109 die Interpretes, † auff den Vnterſcheid/ inter haſce duas ſupplicationis ſpecies, nicht ſo gar genaw achtung zugeben: Sondern alle die obangezogene limitationes, die da ad primā ſpeciē ſupplicationis gehören / auch ad recursū ad ſuperiorē, zu accommodiren: ut patet ex *Hippol. de Marſil. in d. §. oportunè. & Rebuff. de Supplicat. & alijs locis, ſuprà citatis* Vnd wirdt derwegen bey der gelegenheit/ quoad limitationes iſtas, quibus ſubnixi ſumus, hierunter kein vnterſcheidt ſeyn.

Weil aber dennoch in effectu, inter haſce duas ſupplicationum ſpecies, an jhm ſelbſt ein vnterſcheid iſt. ſonderlich aber/ die obangezogene limitationes ſich auff das
110 was † de recurſu ad ſuperiorem objiciret worden/ quod ille nunquam cenſeatur prohibitus, quantumvis appellatio verbis univerſalibus ſit prohibita, nicht wol reimen/ noch accommodiren laſſen will. So iſt pro verâ ſolutione zu wiſſen/ daß dieſelbe opponirte Doctrina allein in denen terminis redet/ quando non ab ipſo Principe ſuperiore, ſed â ſtatuto, vel alia diſpoſitione inferioris magiſtratus, appellatio prohibetur. Nam, cum, quia inferior non poteſt præjudicare ſuperiori, non mirum, cur ejus diſpoſitio, quibuſcunque verbis illa concipiatur, recurſum ad ſuperiorem, tollere, atque impedire non poſſit: atque ita accipiendum, quod poſt alios tradit *Contard. in d. l. unic. quæſt. 8. num. 26.* remotionem appellationis nihil operari quod ad Principem.

Ratio igitur hujus doctrinæ in eo conſiſtit, quod, ut dictum eſt, inferior ſuperiori præjudicare nequit: cumque illa locum habeat, ſive ratione cauſæ prohibeatur appellatio, ſive facto partis tollatur, ſive etiam eadem ſubſit prohibitionis ratio; ſequitur inde, doctrinam iſtam, etiam in omnibus iſtis caſibus procedere, & propterea limitationes ſupra in ſecundo, tertio & quarto fundamento conſideratas, huc non pertinere: &, quod porrò conſequens eſt, minus conſideratè locutos fuiſſe, qui illam, ad hanc etiam doctrinam accommodarunt. At, quando appellatio ab ipſo Principe prohibetur, tū, quia utique in ejus poteſtate ſitum eſt, ut ſuo jure ſe abdicet, doctrina in contrarium adducta, ratione ejus ceſſante, huc referri nullo modo poteſt: ſed rectius omnes illi caſus, quibus limitari ſolet *Authent. quæ ſupplicatio*: &, in quibus prohibitâ appellatione, etiam ſupplicatio prohibita cenſetur, huc accommodabuntur: atque adeo quoad hoc inter haſce duas ſupplicationis ſpecies, nulla erit diverſitas: Et hoc modo inter appellationem ab ipſo Principe, vel ab inferiore ſublatam, in ſimili diſtinguit, *Bellug. in Specul. princip. rubr. 41. in §. Leges regni. nu. 51.* ſentiens, illam majoris eſſe efficaciæ: ex quo enim, inquit, concedens eſt Princeps, ad quem omnis cauſa eſt devolvenda, & omne tribunal eſt ſub eo, non eſt dubiū, remotionem appellationis valere, maximè, cū conſenſu populi: quia etiam ex pacto poſſunt appellationi renunciare, & ſic appellatio ſine dubio eſt ſublata, quoad
111 omnem ejus effectum. hæc ille. Facit huc, quod † in materia feudali traditur, licet in generali diſpoſitione vaſalli, non veniant feuda, de quibus ſine conſenſu domini diſponere nequit: quod tamen nihilominus, in generali conceſſione domini feudi, qui de ijs diſponendi facultatem habet, comprehendantur: *Bald. in cap. 1. §. in generali. num. 1. & ibi Matth. de Afflict. num. 18. ſi de feud. defuncti contr. Corn. conſ. 321. num. 10. lib. 4. Socin. conſ. 19. n. 12. lib. 1. Maria Froc in tr. de ſubinfeudat. lib. 2. in materia,*
112 *conſenſus domini. q. 3. n. 6. Burſat. conſ. 44. n. 4. & 5.* Neq; † ſanè mirum, cum in generali Principis conceſſione omne jus ſuum quod ad ipſum pertinet, venire ſoleat: *Dec. conſ. 517. Curt. Iun. conſ. 140. n. 10. Cephal. conſ. 418. nu. 8. cum alijs ſupra, in reſponſione, ad ſecundum objectum, adductis*. Præſertim vero quando appellatio â Principe, verbis tam univerſalibus, ut in propoſito factum eſt, removetur, ambigēdum non eſt, quin ſimul etiam ſupplicationem, & omnem alium recurſum remotum eſſe voluerit, Ex ejuſ-
modi † autem conceſſione, & promiſſione etiam Prin- 113
cipem obligatum eſſe, extra omnem controverſiam poſitum eſt: *not. Dd. in c. 1. de Probation. Bald. in c. 1. de natur. feud. Iaſon. in l. 1. in 1. notab. de pact.* Nam † Conſtitutio: PACTA 114
SERVABO, proceſſit ab ore DEI: ut ait *Bald. in rubr. ff. de Conſtitut. in Princip. cum alijs, in hanc ſententiam adductis, â Roland. â Valle. conſ. 45. n. 8. & ſeq. vol. 3. Becc. conſ. 45. n. 27. Riminald. Iun. conſ. 13. n. 20. & ſeq.* ubi inter alia refert, dictum Baldi: quod Principibus maxime conveniat illud verbum: Semel locutus eſt DEUS: &, quod ſcripſi ſcripſi: & quod Princeps debeat habere unum calamum, & unam linguam, & non plures: quia ſcriptum eſt, quæ proceſſerunt è labijs meis, non faciam irrita. Ideoque debeat eſſe immobilis, ſicut lapis angularis, & ſicut polus in cælo: Et hoc adeo verum eſſe, ut neque etiam de plenitudine poteſtatis, contra promiſſa venire liceat, multis firmat *Riminald. Iun. conſ. 49. n. 54. & ſeqq.*

Die Kayſerliche Reſolution belangend/ ſo zum Achten angezogen / wieder dieſelbe wolte man nicht gern etwas fürbringen/ wenn man nicht des vnterthänigſten vertrawens wehre/ es würden jhr Keyſerl. Majeſtat / als der gerechteſte Keyſer hierinnen ſelbſt lieber / des rechten grundes berichtet ſeyn wollen: vnd derwegen die erforſchung der wahrheit jhr aller gnädigſt nicht zuentgegen ſein laſſen:
cum † Princeps nihil aliud præſumatur velle, quā quod 115
juſtum, & verum eſt: *l. fin. C. ſi contra jus & util. publ. l. digna vox. C. de legib. l. ex facto. ff. de pupil. & vulgar. ſubſtit. c. ſuper eo. de offic. delegat.* &, † omnes ſuos actus â Iuſtitia Po- 116
li & fori regulari velit. *ut ait Bald. in l. 1. n. 1. & ibi Iaſon. n. 3. ff. de Conſtit. Princip.* Ideoque † etiam ipſe Imperator præ- 117
cipit, reſcripta, quæ ſunt contra jus, ab omnibus judicibus refutari: *l. reſcripta. C. de precibus Imper. offer. l. ſi vindicari. Cod. de pœnis.*

Da auch alhier die wort des Privilegii an jhm ſelbſt zweiffelhafftig weren/ ſolte ſolche reſolution billich in gröſſer acht genommen werden/ vnd die darinnen geſchehene erklärung viel gelten. Dieweil aber albereit ſo viel außgeführet/ wie durch die allgemeinen wort dieſes Privilegij, die ſupplicationes clar gnung begriffen: clara † enim di- 118
cuntur ea, quæ ſub verbis univerſalibus comprehendūtur: *Alciat. conſ. 230. n. 10. Ioan. de Amic. conſ. 12. nu. 40. Becc. conſ. 55. n. 3.* Solch Privilegium auch hierüber durch den hernach erfolgten langwirigen ſtäten gebrauch / auff die Meinung dermaſſen ferner erkläret / daß es billich keinen zweiffel mehr haben ſolte; Iſt zu beſorgen/ wenn hierinnen dem rechten nach judiciret vnd erkandt werden ſoll / es würde vielmehr auff die itzt b. melte wort des Privilegij, vnd auff den erfolgten gebrauch/ denn auff die Keyſerliche Reſolution, vnd darinn beſchehene erklerung zuſehen
ſeyn. Quæ † enim de Principis declaratione ſupra dicta 119
fuerunt, illa tantummodo procedunt, quando verba conceſſionis ſunt dubia: ſecus verò quando ſunt clara: ut docet *Caſtrenſ. in l. heredes palam. §. ſi quid poſt. ff. de teſtam. & in conſ. 335. n. 9. & conſ. 357. n. 5. vol. 1. Alexand. conſ. 11. n. 14. vol. 7. Iaſon. conſ. 128. n. 6. vol. 4. Dec. in c. cum veniſſent. n. 3. de judic. & in conſ. 114. Pariſ. conſ. 50. in fi. vol. 4. Roland. â Valle. conſ. 46. n. 38. vol. 2. Tiraq. in l. ſi unquā. verb. libertis. n. 15. C. de revocand. donat. Becc. conſ. 3. n. 44.* præſertim vero, cum ſatis jam probatum fuerit, verbis hujus privilegij, etiam ſupplicationis remedium ſublatum eſſe, utique declaratio, quæ nihilominus ſupplicationi locum facit, verbis hiſce adverſaretur, & propterea admittenda non eſſet. Nā,
† etiam in caſu, ubi alioquî declarationi locus eſſe ſolet, 120
illa tamen verbis omnino convenire debet: & quoties

his conſentanea non eſt, minimè admittitur: *c. cum dilecti. de accuſat. Bart. in l. ab executore col. 2. de appellation. & in l. duobus. §. ergo ſi quis de jurejur. Bald. in l. voluntatis col. fi. verſ. quæro ſi ſtatutum. C. de fideicom. Dec. conſ. 338 n. 2. cum alijs in hanc ſententiam citatis à Tiraquell. d. verb. libertus n. 13. & 14.* Ex in ſpe-
221 cie, quod declaratio, † quę diſpoſitionem verbis univerſalibus, & geminatis conceptā reſtringit, tanquā verbis minus conveniens, admittenda non ſit: firmat *Surd. conſ. 179. n. 46. & 47.* quinimò, ſi Privilegium hoc ad ſæpedictam declarationem reſtringendum eſſet, ne ſupplicationis remedium comprehenderet; tum certe illi, hoc ipſo ad ſupplicationem quod attinet, derogaretur, cum tamen
222 † ob benemerita ſit conceſſum: & quia inde in contractum tranſivit, revocari nullo modo poſſit; *ut not. Dd. in c. cum M. Ferrar. de conſtitut. & in l. fi. C. ſi contra jus vel utilit. public. Bald. in l. qui ſe patris. col. pen. verſ. hoc ſcias. C. unde liberi. & in l. ſi cum mihi. ff. de dolo Paul. de Caſtr. conſ. 317. viſo & examinato puncto. vol. 1. Roman conſ. 436. col. 3. Alexand. conſ. 101. n. 5. vol. 1. conſ. 216. n. 3. vol. 2. & conſ. 50. col. 3. in fi. vol. 4. Ruin. conſ. 217. n. 7. vol. 1. Gozadin. conſ. 62. col. fi. Natta. conſ. 242. n. 3. Roland. à Valle conſ. 76. n. 13. vol. 2. Gravet. cōſ. 103. n. 15. Cephal. conſ. 168. n. 30. Menoch. conſ. 75. n. 43. & conſ. 103. n. 52. & conſ. 307. n. 7. Burſat. conſ. 160. n. 33 Surd conſ. 140. n. 38.*

223 Ex † quo etiam in ſpecie Principem, ejuſmodi privilegium quod tollere non poteſt, neque etiam interpretatione ſua corrigere poſſe, poſt alios, quos ſimul allegat, rectè firmat *Carol. Tapia in repetit. leg. final. part. 2. cap. 11. n. 29. de Conſtitut. Princip.* Idque in propoſito, vel ideò magis locum habet, quoniam huic privilegio inſerta eſt clauſula derogatoria, ad actus ſequentes contrarios,
224 Hæc † enim ejus eſt efficaciæ, ut quicquid contra factū fuerit, ipſo jure non valeat: *ut not. Dd. in l. ſi quis. in princ. ff. de legat. 3. & in l. humanum. C. de legib. Abb. & Felin. in c. cæterū. & in c. nonnullis. de reſcript. cum alijs adductis à Ceſſ. Hugon. in tractat. clauſular. n. 127. & in conſ. 46. nu. 15. & Rimnald. Iun. conſ. 88. n. 62.*

Es kan aber auch dißfals einige derogation deſto weniger ſtadt finden / alldieweil auß der Keyſerlichen reſolution clar zuvernehmen / wie Ihr Keyſerl. Mayeſtet / allergnädigſt gemüth / vnd meinung ſelbſt nicht geweſen / dem Privilegio im geringſten zuderogiren: Sondern daß ſie es vielmehr bey deme / was der Buchſtabe deſſelben mit ſich bringe / allergnädigſt bewenden laſſen wolle: vnd daß ihr allein die Sachen alſo fürbracht / als ob vnter den worten des Privilegij daß remedium ſupplicationis nicht begriffen. Darumb weil nunmehr daß gegentheil / vnd dieſes außgeführet; daß ſolch Privilegium daß remedium ſupplicationis ſo wol / alß die Appellation benehme: So bleibets nunmehr auch dieſes Puncts halben bey dem Buchſtaben des Privilegij billich: es iſt auch daſſelbe hierbey in allwege in acht zuhaben / per ea quæ hactenus fuerunt dedocta. Vnd iſt kein zweiffel / wann ihr Mayeſtet, deſſen / vnd des Rechten grundes der Sachen werden berichtet werdē / ſie werden alß der gerechteſte Keyſer die Stände bey ſolchem Privilegio auch ſo viel die Supplication anlanget / nachmals allergnädigſt verbleiben laſſen.

Was hierbey ferner per occupationem wieder den angezogenen gebrauch erwogen worden: quod actus meræ facultatis, item, in non utendo conſiſtentes, cōſuetudinem, vel præſcriptionem non inducant: auff daſſelbe iſt oben bey dem fünfften fundament hujus ſententiæ, albereit gnugſam geantwortet / daß ſolches nicht ſtadt hatt / quando aliquā cauſa præceſſit, ob quam aliquid factū, vel prætermiſſum præſumitur: darumb thut man ſich dieſes punctes halber dahin remittiren. Daß letzte objectū redet de caſu dubio: Dieweil aber bißhero gnugſam außgeführet / daß wir alhier propter univerſalia, & prægnantia verba privilegij vielmehr in caſu claro verſiren, ſo köñen auch dieſelben doctrinæ dißfals nicht ſtadt finden: atque ita in ſimili, reſpondet *Sylvan. dict. conſ. 63. nu. 18. verſ. ad ſecundam. & Surd. d. conſ. 277. in fin.* Vnd dieweil denn auß deme ſo bißhero deducirt worden / gantz offenbar / vnd am tage iſt / wie alle die rationes, welche pro opinione priori angezogen / leichtlich abzulehnen: hergegen aber die fundamenta, ſo pro ſententia noſtra, erwogen / im Rechten guten grundt / vnd beſtandt haben: So wird endlichen auß dieſem allem dahero geſchloſſen / daß durch vielgedachtes Privilegium, daß remedium ſupplicationis, ſo wol alß die Appellation benommen ſey.

Es iſt aber gleichwol pro limitatione huius concluſionis wol zumercken; wann etwa die iniquitas ſententiæ latæ manifeſta, & notoria were / daß in einem ſolchē Fall durch diß Privilegiū den Ständen vnbenohmen ſey / bey der hohen Obrigkeit zuflucht zuhaben: derſelben auch alß dann frey ſtehe / hierinnē gebührendes einſehen vorzuwenden. Nam etiam † prohibitâ appellatione, nihilominus 225
appellare licet, quando de iniquitate & injuſtitiâ ſententiæ evidēter apparet; *gl. in c. conqueſt. de reſtitut. Spoliat. Bald. in l. 1. C. ſi de moment. poſſeſſ. & in l. conſentaneum. C. quomod. & quand. judex. Abb. in c. cæterum de re judic. Alexand. conſ. 123. n. 9. vol. 5. Dec. conſ. 49. n. 3. Curt. Iun. conſ. 174. n. 14. Cephal. conſ. 610. n. 14. Ioſeph. Cum. in comment. in Rit. magn. Curia Sicilia, c. 23. n. 5. & c. 44. n. 12. Ruger. conſ. 23. n. 21. vol. 1.* atque huc facit doctrina *Bald. & Thom. Grammat.* ſuprà in quarta dubitandi ratione adducta. Nam illa in his terminis quando videlicet de iniquitate ſententiæ evidenter apparet, rectè procedit, atque inde concludere licet, non valere pactum ſive privilegium, quo etiam hoc caſu appellationis ſive ſupplicationis remedium tolleretur.

Mann macht ihm aber keinen zweiffel es werden die Landſtände / daß Landrecht / wol mit ſolchen qualificirten Perſonen erſetzen / auch hierbey dieſe fleiſſige auffachtung haben / daß ſich dergleichen fälle nicht leichtlich zutragen / noch dahero daß wol erlangte Privilegium zuſchwechen Vrſache genohmen werde; ſondern bey demſelben vnverruckt verbleiben mögē. Zuſetzen aber / daß durch diß Privilegium den Stenden das remedium ſupplicationis nicht benohmen ſey: Sondern ihnen daſſelbe nachmals frey vnd bevor ſtehen ſolte: So were nun auff ſolchen Fall zum Andern dahin zuſehen ob dann durch ſolche Supplication die Sachen mit fuge nach Prag / in die Chron Böhmen gezogen / vnd daſelbſt entſcheiden werden mögē: oder ob ſie nichts minders bey denē Gerichtē / da daß Vrthel publicirt, verbleiben / vnd alda durch ſonderliche darzu deputirte Perſonen revidiret, vnd wieder fürgenommen werden ſolten

Auch hierauff kürtzlich zu antworten / hat dieſes wol an ihme ſelbſt keinen zweiffel, wann die Supplication, davon alhier gehandelt wirdt / de ea, quæ propriè ſic dicitur, & de qua agitur, *in d. authent. quæ ſupplicatio. C. de precib. Imperat. offer.* verſtanden vnd gehalten werden ſoll: daß auch darauff die Sachen eben vor den Gerichten da ſie zuvorn anhengig geweſen / wiederumb vorgenommen / vnd daſelbſt geörtert werdē müſſe: Ejuſmodi enim † ſupplicatio 226
ad eundē judicem, qui prius pronunciavit, fieri ſolet, & propterea cauſa corā eodē denuo revidenda & recognoſcēda eſt: ut tradūt omnes *in d. auth. quæ ſupplicatio. & in c. ex literis. de reſtitut. in integr. Afflict. in Conſtitut. Neapolit. in prælud. q. 10. n. 16. & in Conſtitut. incip. magna Curia. n. 6. Marant. part. 6. act. 2. pr. n. 12. & 17. Rebuff. de ſupplicat. in pr. n. 86. Ioſeph. Cū. in comment. in rit. magnæ Curiæ Siciliæ. cap. 43. n. 10. Valaſc. cōſultat. 51. n. 57. verſ. tertiò differt.* Ideoq; † etiā in Gallijs, licet 227
à Parlamento ad Regem ſupplicetur, nihilominus tamē cauſa ijs, qui primo judicarunt, revidenda committitur additis inſuper alijs; ut apparet ex *Rebuff. de Supplicat. n. 82. & 83.* Et licet ibidem, *n. 80.* addit, ſupplicationem ex iiſdem actis judicari debere, in hoc tamen de peculiari iā tum illius loci conſuetudine loquitur. Nam alioqui † in 228
ſupplicatione perinde ut in appellatione locum habet, iſtud vulgatū; non deducta, deducā: non probata probabo: *Imol. conſ. 146. col. 4. Hyppol. de Marſil. in d. §. opportunè. n. 63. Afflict. in prælud. Conſtit. q. 10. n. 7. & R. Rol. à Vall. conſ. 94.*

num. 10.

n.10. & 11. Menoch.de arbitr. judic.lib.1.q.22.n.10.Turret.conſ.
2.n.3.vol.2.Lanar.conſ.65.n.25.
Wil man aber dißfals die Supplication generali-
ter, pro recurſu ad ſuperiorem halten/inmaſſen es dann
faſt daß anſehen hat/würde die Sache etwas mehr zweif-
fel gewinnen. Denn dieweil die Landſtende den König in
Böhmen vor jhren Oberherren / wie billich / erkennen/
vnd geſchehen laſſen müſſen/ daß von den Landrechten an
jhr Kayſerl. Majeſt. ſuppliciret, vnd die Sachen wiede-
rumb revidiret werden mögen: möchte es daher wol dafür
gehalten werden wollen/ daß es dem Könige in Böhmen
frey ſtünde / vber dieſe Sachen an dem Ort/da ſie jhre
Königliche Reſidentz haben: oder wo es ſonſten jhr Ma-
jeſtet gefällig zuerkennen. Denn es iſt eine gemeine rechts-
129 lehr: Quod † Princeps, qui plures habet provincias, du-
catus, vel Principatus, de cauſis pertinentibus ad judi-
cium unius provinciæ, poſſit in alia Provincia judicare
& cognoſcere: *Innocent.in c.novit.extr. de offic.delegat. Bartol.*
& Angel.in l.1.C.de metrop.Berit.lib. 10. Angel. Paul. de Caſtr.
& Dd.in l. final.& ibi Iaſon.num. 9.ff.de Iuriſdict. omn. judic.
130 Idque † etiam procedere in Iuriſdictione contentioſa;
531 *clare firmat Decius ibid n.9* motus, † quoniam, qooad i-
pſum regem, vel Præſidem, reputatur una Provincia, &
(propterea, quantum ad ipſum, oon cenſetur jus dicere
extra territorium; adducit etiam textum *in d.c. novit. &*
in c. Epiſcopum. de offic. ordin.in 6. ubi Epiſcopus in quali-
ber parte Provinciæ cognoſcere poteſt.
132 Alſo † ſtehet auch einer jeden Obrigkeit frey/ daß ſie
die Sachen/ welche vor den andern Richter gehören von
dannen avociren, vnd für ſich ziehen mögen: ut probatur
in l. judicium ſolvitur. ubi hoc not. Bartol. Bald. & Del. ff. de ja-
dic. l. contra pupillum. §. is qui ad majus. ff. de re judic. c. ut no-
ſtram. ubi Dd. extr. de appellat. c. volentes. de offic. delegat. not.
Dd. in c. cum Ferrarienſi & ibi Ripa. num. 194. de Con-
ſtitut. Sonderlich aber/ wenn eine Sache durch Appel-
lation vnd dergleichen remedia bey der hohen Obrigkeit
anbracht werden/ weiſet es ſich an jhm ſelbſt / daß ſolche/
Sachen an keinem andern Ort billicher als/ in ſuprema
Domini illius ſuperioris Curia, geöriert werden ſolle: ap-
133 pellatio † enim, coi æquiparatur recurſus, de quo jam a-
gimos, devoloit cauſſam ad ſuperiorem: & propterea
de ea in Suprema Curia, ſive tribunali dijudicari debet:
§. illo videlicet ibi: ad majus tribunal aſcendere.auth. de appella-
tion.c. anteriorem. §. illo. 2.quaeſt.6.gloſ. in c. 2. verb. ſfficialt. de
conſuetud.in 6. Marant. in Specul.part. 6. tit.de appellation.n.3.
Es möchte auch demnach auff daß Privilegium, ver-
möge welches die Stände der beyden Fürſtenthümber S.
vnd J. auſſerhalb Landes nicht gezogen werden ſollen/
geantwortet werden wollen: daß daſſelbe allein ſtadt hate/
in cauſis primæ Inſtantiæ, nicht aber wenn dieſelben
durch eingewandte Supplication bey der hohen Obrigkeit
anbracht/vnd dahin devolvirt werden. Denn ſo wenig
alß durch ſolch Privilegium daß remedium ſupplicatio-
nis benohmen/ eben ſo wenig kan es auch hieran hinder-
lich ſein / daß vber ſolche Supplication nicht ſolte in der
Chron Böhmen erkandt werden können. Privilegia e-
nim ejuſmodi ſtrictè interpretanda, oeque ultra caſus,
de quibus expreſſe loquuntur, exteudenda, per jura an-
134 tè adducta: &, † permiſſo uno, cenſentur permiſſa o-
mnia, quæ neceſſario in conſequentiam ejos veniunt:
l. quamvis. C.de fidejuſſ.l. illud.de acquir. heredit.l.ſi venditor. l.
ſi quis ſepulcrum ff. de relig. & ſumtib. fun. l.3. §. qui habet. ff. de
ſervit.ruſtic.præd.l.2.ubi plene Iaſon.de Iuriſdict.omn.judic.Ever-
hard.in topic.loc.ab antecedent.
Aber wie dem allem / ſo wirdt es doch dafür gehal-
ten: Wann ſchon die ſupplicationes nachgelaſſen ſein
ſolten, daß doch dardurch die Sachen / von dem Land-
rechten der beyden Fürſtenthümber billich nicht in die
Chron Böhmen gezogen/noch daſelbſt geörtert: Son-
dern vielmehr im Lande bleiben / vnd alda entſchieden
werden ſolten. Denn ob wol die beyden Fürſtenthümber/
ſo wol alß gantz Schleſien der Chron Böhmen incorpo-
riret: So iſt doch/ wie auch droben gemeldet/ gantz offen-
bar vnd am Tage; daß es an jhme ſelbſt von der Chron
Böhmen gar vnterſchiedene Länder ſeyn/ welche jhr ſon-
derlich recht/ gewonheit vnd Privilegia haben: Darumb/
ſo können die Sachen/ſo die Stände der beyden Fürſten-
thümber belangen/ nicht in die Chron Böhmen / alß in
ein ander Landt gezogen/ noch daſelbſt außgeführet wer-
den: Sondern wo man anders den rechten nach gehen
wil/ werden ſie billich im Lande gelaſſen: Nam, quod
† Rex, poſſidens Ducatum, ſive comitatum, qui per ſe 135
jotiſdictiooem habet, ooo poſſit de cauſis ad illum per-
tineotibus, cognoſcere, extra Comitatum: ſed duntaxat
per vicarios illic reſidentes, *diſertè docet Bald. in l.3.poſt gloſ.*
ibid. de offic.præſid. Quia, † inquit, Iuriſdictio regni eſt ſe- 136
parata â Iuriſdictione Comitatus: &, quælibet deſide-
rat ſuum territorium: *l. final. C.ubi. & apud quos. Sic etiam*
Abb. in c.novit.de offic.delegat.generaliter concludit: quod, etſi
quis habeat poteſtatem in diverſis Provincijs, non ta-
men poſſit hominem onius provinciæ trahere ad aliã:
quia † jora volunt, ut quis ooo trahatur extra provin- 137
ciam: *3.quaeſt.6.c. neminem.* Idq; probatur optimè *per textũ*
in clement. 1.de reſcript. ubi, ſi Abbas, cujoſpiam Diæceſis
habeat prioratum, ſive ſubditum, in alia Diæceſi, debet
impetrare judices, pro juribus, dicti prioratus, in diæce-
ſi, in qua is ſitus eſt, non autem Abbatiæ: Idem, contra
Dec. tenuit *Curt.Jun.in l.final.n.6.ff.de juriſdict.omn.judic. in-*
de inferens.
Quod Rex Franciæ, qoi ſimul eſt Dux Mediolani,
non poſſit caoſas ſtatus Mediolani cogooſcere, in Fran-
cia: Enimque ſequitur, *Cagnol. ibid.num. 31. & 32. addens:*
Quod ſimiliter Dux Sabaodiæ; de cauſſis Sabaudeu-
ſium ooo debeat cognoſcere, in Pedemontano Solo, &
Proviocia penitus diverſa, â Provincia Allobrogum:
neque ê contrario. Et ſententiam hanc communem &
veram eſſe, teſtatur: *Bolognet. ibid. num. 21. inde concludens:*
quod Rex Angliæ, cum etiam ſimol obtineret regnum
Neapolitanum, non potuerit de cauſis hujus regni judi-
care in Anglia, neque contra, etiam io cauſſa appellatio-
nis, ſed debeat committere cauſas ſuas, io uooquoque
territorio, & ait, ita ſervaſſe ſuo tempore Carolum V.
refert & ſequitur iſta *Pacian. in tractat.de Probat. lib. 1.cap.*
27.num.63. inferens hoc ex geoerali couclusione, quam
firmat *num.57.* videlicet, quando duo uniuntur, oon ad
eaodem virtutem, ſed ſecundum quid, puta, quoad o-
bedieotiam unius Præſidis, quod tum oulla fiat com-
municatio, ſed, quælibet res unita ſuam propriam natu-
ram retineat, atque inde ait, cũ Mutinæ Ducatus ſit uni-
tus Ducatui Ferrariæ, qui ad quid, id eſt, ad obedieotiã
duntaxat ejuſdem Dncis, & in cæteris ſit ſeparatus â Io-
riſdictione & foro Ferrarienſi, quod noo debeaot cau-
ſæ Mutinenſiũ, in Ducatu Ferrariæ cognoſci: & licet ad-
dat, hoc intelligeudum eſſe, niſi Dux ille Sereniſſimus a-
lind expreſſe mandaret: nam tunc mandanti eſſet obe-
diendum: in hoc tamen ſine lege & ratione, loquitur:
Nam quod ex *Bald.in l. etiam.num.9.C.de jur.dot.* de bao-
niro aſſert, quod is, qui ex una provincia bannitus eſt,
ob mandatum ſuperioris, non poſſit morari, in provio-
cia unitâ, quantumvis banoum alias eo ſe noo extendat
id â propoſito planè alienum eſt: cum bannum, man-
dato ſuperioris, ab una provincia ad aliam, extendi poſ-
ſit, abſq; eo, quod bannitus ad cauſæ cognitionem, ex-
tra provinciam, trahatur: Quin etiam excommunica-
tionem in aliena proviocia expediri poſſe; traduot com-
muniter *Dd.in l fin.de iuriſdict. omn. iudic.* hoc ipſo ſatis te-
ſtatum relinquentes, nihil huc pertinere, quod de bao-
uo traditur. Præterea hanc declarationem planè de-
ſtruit communis illa doctrina hactenus firmata. Loqui-
tur enim illa eo de caſu, quo Dominus maximè vellet

extra Provinciam de cauſſa cognoſcere, & tamen hoc ei non eſſet integrum, & propterea hanc ejus voluntatem eſſe injuſtam concludit. Fruſtra igitur hic conſideratur mandatum, cum præſertim hic, non de eo, quod de facto fiat, ſed quid jure fieri debeat, ac poſſit, quæramus. Vnde Pacian. iſta in gratiam Ducis ſui, & ne deciſione ſua nimis eum offenderet, atque adeo aſſentationis cauſâ hęc protuliſſe potius videtur, quam ut, quid verum & iuſtum ſit, ſpectaverit.

Faciunt huc, quæ ſcripta reliquit *Bellug. in Specul. princ. rubr.* 26 *in verſ. Ieſu Chriſti. num.* 17, ubi tradit: quod licet Rex Aragonum, ſit Rex Valentiæ, quia tamen, tanquã alius eſt, & provinciæ ſunt diverſæ, & de unâ ad aliam nõ infertur, neque ut Rex Arragonum habet territoriũ in Regno Valentiæ, neque è contra: ideo criminoſus de foro Arragonum non poſſit trahi ad forum regni Valentiæ: & quamvis in ſpecie facti, de qua ibi agit in aliam ſententiam incliner; peculiaribus tamen circumſtantijs illius negotij tantum nititur, atque interim admittit, ijs ceſſantibus, ſecundum juris rationes aliud ſtatuendum. Sic etiam vice verſa, de injuriâ â Domino illatâ ſubditis unius provinciæ, is non poteſt conveniri in Curia alterius Provinciæ, ut firmat idem *Bellug. in dict. loc. rubr.* 34. *§. ult.* addens hoc communiter teneri, & ſe
138 vidiſſe ſic determinari. Hinc quoque † idem traditum eſt in cauſis feudalibus, illas agitari debere in terrâ vel loco, ubi feudum exiſtit: *Bald. in c.* 1. *§. ſi qua controverſ.* 2. *de pact. Conſtant. not. Dd. in c.* 1. *§. præterea inter duos. & ibi Afflict. num.* 44. *de prohibit. feud. alienation.* Inde concludentes, pares Curiæ, debere eligi de eadem Provincia, in qua ſitum eſt feudum; quia nemo tenetur vagari extra
139 provinciam: & iniquum eſſet, † quod Iudices, vel litigantes cogantur de patriâ exire: ut in *Authent. ut litigant, in princ. & in auth. de quæſtor. §. ſuper hoc deciſum extat*: Ideo-
140 que † etiam vaſallum diverſa feuda, in diverſis provinciis poſſidentem, ratione cujuslibet feudi, in Curiâ, ſub qua feudum eſt ſitum, conveniendum, firmat *VVeſſenbec. conſ.* 41. *n* 48. *vol.* 1.

Damit auch ſolches deſto klärer erſcheinet/iſt es ferner an deme/daß ob wol die Stände der beyden Fürſtenthümber NN. dem Könige in Böhmen vnterworffen/vnd denſelben vor jhren Oberherren/wie billich erkennen: So geſchicht doch ſolches nicht ratione der Chron Böhmen; ſondern wegen deß/daß ein König in Böhmen zugleich ein Hertzog in Schleſien/iſt: wie dann auch der Vrſachẽ halben/die Könige in allen Sachen vnd handlungen die Schleſien belangende/allweg zugleich den Titul/eines Hertzogen in Schleſien führen / vnd mit hinzuſetzen. Darumb ſo wolle man / veniâ tamen prius humilimè petitâ, & citra omnem injuriam, nur imaginariè bedencken: Wenn einer Hertzog in Schleſien were/der nicht zugleich auch König in Böhmen were / ob derſelbe auch die Stände der beyden Fürſtenthümber/einiger Sachen halben / in die Chron Böhmen würde ziehen können. Denn/in einem ſolchen Fall würde gewißlich menniglich ſagen müſſen/ daß ſolches/ vermöge der Rechte füglichen nit geſchehen könne. Solte derhalben je billich hiermit die Meinung haben / in dieſem Fall / wenn ein Hertzog zu-
141 gleich auch König in Böhmen nit iſt. Quando † enim unus, idemque Rex, vel Princeps plura regna, Ducatus, vel Principatus obtinet, tum pro pluribus perſonis, atque perinde habetur, ac, ſi plures reges, vel Principes illa regna, Ducatus, vel Principatus tenerent, & poſſiderent: *l. ſi conſul. cum l. ſeq. & ibi gloſ. & Bartol. ff. de adopt. l. tutorem. ff. de his quib. ut indign. l. cum quadam. C. de adminiſtrat. tutor. c. â collatione. & ibi Dd. de appellation. & c. Romana. § debet. eod. tit. lib.* 6. *Bart. in l. ſi convenerit. §. ſi nuda de pignorat. act. Anchor. conſ.* 114. *col.* 1. *Mandel. conſ.* 62. *num.* 24. *Gravet. de iniquit. temp. part.* 4. *in princ. num.* 56. *Pacian. de Probat. lib.* 1. *cap.* 27. *num.* 61. *num.* 24. *cum alijs, ab Everhard. adductis, in topic. legalib. in loc. â tanquam.* Es hat auch ſolches dißfals darumb deſto mehr ſtadt/alldieweil alhier ein gewiß judiciũ vnd Landrecht verordnet/vor welchen/an ſtadt / vnd im Nahmen der Könige in Böhmen als Hertzogen in Schleſien alle Sachen deß Landes vorgenohmen vnd erörtert zuwerden pflegen; Solches auch vber Menſchen gedencken je vnd allwege alſo gehalten worden. Nam,
† quando longâ conſuetudine certus locus judicij conſtitutus & præfinitus eſt, tum Dominus, in illo loco judicare neceſſe habet, neque id, abſque conſenſu partium immutare poteſt: ut tradunt *Bartol. Alvarot. & Dd. in c. Imperialem. §. præterea inter duos. de prohibit. feud. alienat. part.* 7. *in c. regula. quæſt.* 2. *num.* 16. Sonderlich aber weil alhier ein clares Privilegium vorhanden welches die Stände der beyden Fürſtenthümber außdrücklichen vnd ſtadtlichen Privilegirt, daß ſie vmb keinerley Vrſach willen/ auſſerhalb Landes citirt, noch geladen; Sondern alle jhre Sachen vor dem Landrechten/ verſprochen vnd geendet werden ſollen: Kan es je bey der gelegenheit keinen zweiffel haben/ daß ſie ſolchem Privilegio zuwieder in die Chron Böhmen/nicht gezogen/ noch darwieder mit fugen beſchweret / ſondern/ vermöge deſſelben / alle jhre Sachen im Lande gelaſſen, vnd daſelbſt erörtert werden
ſollen. Nam, † cum privilegium iſtud, ob bene merita 143
ſit conceſſum, hoc ipſo in contractum tranſiviſſe cenſetur: *Bald. in l. ſi cum milit. ff. de compenſat. Rom. in l. ſi vero. §. de viro. in* 24 *fallent. ff. ſolut. matrim. & conſ.* 101. *vol.* 1. *Iaſon. in l. ex hoc jure. in* 2. *effect. de juſtit. & jur. cum alijs citatis, â Tiraquel. in l. ſi unquam. verb. donatione largitur. num.* 13. *Cod. de revocand. donat.* Et propteraa etiam â Principe revocari non poteſt: ſed is, illò omninò devinctus tenetur: per jura ſupra adducta.

Daß aber auch diß Privilegium nicht allein auff die Sachen primæ Inſtantiæ zuverſtehen. Solches bringet nicht allein die verba vniverſalia klar gnung mit ſich: per ea, quæ de proprietate verborum univerſalium antea dicta fuerunt: Sondern erſcheinet auch noch ferner auß dem daß darinnen außdrücklichen verordnet / daß der Stände Sachen/ weder durch Appellation, noch andere wege in die Chron Böhmen/oder andere recht gezogen werden ſollen Denn dieſes ſindt je klare vnd helle wort/ welche expreſsè, de ſecunda inſtantia redẽ. Vnd da man gleich nachgeben wolte/daß vnter denen Worten die Supplicationes nicht begriffen / alß doch daß gegenſpiel bey der erſten fragen außgeführet; ſo wolte dennoch / darauß nicht alß balde folgen, daß die Stände dem Privilegio zuwieder durch Supplicationes auſſerhalb Landes / in die Chron Böhmen ſolten gezogen werden können: Sondern müſte nichts minders dieſes puncts halben bey dem Privilegio gelaſſen werden / bevorab weil a bereit ſo viel außgeführt/daß auch nach verſehung gemeiner beſchriebenen rechte die Stände der beyden Fürſtenthümber auſſerhalb Landes in die Chron Böhmen nicht gezogen werden können daß alſo diß Privilegium ſo weit es dieſen Punct belangt/an jhm ſelbſt dem rechten gemeß iſt: Denn dahero iſt es bey dieſem Punct vielmehr zu extendiren, denn zu reſtringiren. Privilegia † enim, quæ ſunt juri 144
communi conſentanea, præſertim contra concedentẽ, ſunt latiſſimè interpretanda. *gl. in c. ſtatutum: de præbend. lib.* 6. *Angel. in l. ſi unus. §. quod etiam. num.* 2. *ff. de pactis. Anton. de Butr. in c. olim. n.* 7. *de verb. Significat. Dec. in c. cum ordinem. n.* 13. *de reſcript. & in conſ.* 11. *num.* 19. Sic † etiam illa, quæ 145
ob bene merita conceſſa ſunt, extendenda potius, quam reſtringenda ſunt: *Alexand. conſ.* 160. *vol.* 2. *in fi. Socin. Sen. conſ.* 84. *num.* 2. *vol.* 3. *Socin. Iun. conſ.* 37. *num.* 18. *vol.* 1. *& conſ.* 102. *n.* 20. *vol.* 1. *Surd. in d. conſ.* 140. *n.* 53. *&* 74.

Es ſtreet auch demnach hierwieder gar nicht / das oben angezogen worden: quod † Princeps plures provincias 146
poſſidens, cauſas unius in alia adjudicare poſſit: denn dieſes hat allein ſtadt in ejuſmodi cognitione, ſive illo exercitio Iuriſdictionis; ubi non eſt neceſſe, ut litigantes extra provinciam ſuam evocentur. Ideoque iſtud ad a- [illegible] ctus vo-

ctus voluntariæ juriſdictionis communiter reſtringunt: *Dd. in l. final. & ibi Curt. Iun. num. 3. de juriſdict. omn. judic.*

Deinde huic doctrinæ etiam in contentioſa juriſdictione locus eſſe poteſt; quando duæ Provinciæ acceſſoriè ita ſunt unitæ, ut unum & idem dominium: puta, eundem Marchionatum, vel Ducatũ conſtituant, ut declarant *Curt. Iun. Cagnol. & Bologn. d. l. fi. de Iuriſdict. omn. judic.* At, quãdo, ut in propoſito provinciæ tantum quoad quid ſunt unitæ & quis diverſo jure diverſas habet provincias, & juriſdictiones; tũ certè ſubditi unius provinciæ junctæ, in aliam trahi nequeunt: &, quod conſequens eſt, neq; Princeps de hiſce cauſſis extra Provinciam cognoſcere poterit, ut communiter tradunt Dd. in locis paulò ante citatis. Nec quicquam obſtat conſideratio Decij. Nam potius Princeps plures diverſas provincias poſſidens, inde vicem plurium perſonarũ ſuſtinere cẽſetur, quam ut diverſæ provinciæ, & Principis perſona pro unâ reputari poſſint; per ea, quæ ſupra firmavimus. Ad jura etiam ab eo citata, ex jam dicta diſtinctione, facile reſponderi poteſt. Merito itaque à *Curt. Cagnol. & Bologn.* in ſpecie refutatur hæc erronea Decij opinio. Vornemblich aber kan die obbemelte doctrina anhero darumb nicht accõmodirt werden; alldieweil alhier nicht allein ein gewiß judicium ordinarium conſtituirt: vor welchem alle Sachen vorgenommen: vnd geörtert werdẽ ſollen, nam tum, extra locum illum conſuetum, & præfinitũ, cauſæ dijudicari non poſſunt: per deducta: Sondern die Stände auch hierüber ſtadtlichen Privilegirt, daß ſie von demſelben Landrecht / an keinen andern Ort gezogen werden ſollen.

Extra omnem enim dubitationem poſitũ eſt, doctrinæ iſti locũ eſſe non poſſe, quando per privilegium ejuſmodi jus conceſſum eſt incolis alicujus loci, quod extra provinciam ſive Ducatum extrahi non debeãt: quippe, cum ex tali privilegio, quod in contractũ tranſivit, Princeps ita ſit obſtrictus, ut pœnitere amplius nequeat: per jura dudũ adducta. Gleicher geſtalt kan auch daß jenige / was de avocatione cauſarum angezogen worden / ſo fern nicht ſtadt haben / daß einer darumb extra provinciã, vnd gar in ein ander Landt / ſolte gezogen werden können: per ea, quæ paulo ante diximus: Sonderlichen aber hat es hierumb gar eine ander meinũg / wann der ſuperior per ejuſmodi privilegiũ ſich darzu obligiret, daß er die Sachẽ / ſo ad cognitionem alicujus judicij gehören, keines weges avociren, oder vor ſich ziehen wolle: Ejuſmodi enim promiſſioni ſtare omninò tenetur.

Was de appellatione in cauſis, in ſuprema Curia dijudicandis geſagt worden / daſſelbe iſt allein de illa ſuprema Curia zuverſtehen / quæ alias inferiores, à quibus appellatur, ſibi immediatè ſubjectas habet: Nicht aber von denen / welche gar in andern vnd abgeſonderten Landen gelegen: vnd alſo ab ea, quæ ſuprema dicitur, auſſerhalb daß ſie derſelben / quoad quid, uniret, ſonſten multis reſpectibus vnterſchieden / vnd abgeſondert ſein: Nam tũ potius locũ invenit doctrina, quã tradunt, Principẽ plures diverſas Provincias poſſidentẽ, non poſſe cauſſas unius ad curiã alterius trahere: Ideoq; etiã de appellatione diſertè loquitur *Bologn. in d. l. fi. n. 21.* ſentiens, ne per illã quidẽ iſtud jure fieri poſſe. Nun iſt aber die Schleſien / ob ſie wol der Chron Böhmen incorporirt, jedoch / wie auch obẽ gemeldet von derſelben gar ein abgeſondert Landt, es regiret auch ein König in Böhmen die Schleſien / nicht alß ein König in Böhmen: ſondern alß ein Hertzog in Schleſien: Vnd iſt gar gewiß / das ein Hertzog in Schleſien ſein ſupremã Curiã, nicht in der Chron Böhmen haben kan: Sondern vielmehr in Schleſien / darumb / wenn ſchon die Sachẽ auß den beyden Fürſtenthümbern per appellationẽ ad Supremã Curiã ſolten devolviret werden; ſo würdẽ ſie doch derentwegen nicht in die Chron Böhmen gezogẽ werdẽ können: Sondern würden nichts minders billich in der Schleſien gelaſſen: Idq; confirmatur ex eo, quod in primâ quæſtione de Provincijs non acceſſoriè, ſed principaliter unitis, ex *Gravett. de antiq. tempor. part. 4. in pr. n. 56.* itẽ, paulò ante de Principe plures Provincias poſſidente, & vicẽ pluriũ perſonarũ ſuſtinente diximus. Es hat aber auch ſolches diß fals darumb deſto weniger zweiffel alldieweil alhier ſo ein clar privilegium vorhanden; daß die Sachen von dannen an keinen andern Ort gezogen werden ſoltẽ: Denn dahero ſo kan weder diß / noch anders objectũ alhier ſtadt finden: ſondern man richtet ſich billich nach den claren worten des Privilegij. Das aber auch dieſes in ſecunda Inſtantia ſo wol / alß in primâ ſtadt hatt / iſt zuvor kürtzlichẽ / vnd doch gnungſam dargethan: darumb / ſo thut man ſich dahin remittirẽ. Es erſcheinet auß demſelbẽ / vnd was darüber ferner außgeführet / wie dieſes / daß die Sachen in der Chron Böhmen vorgenommen / vnd geörtert würdẽ / gar kein neceſſariũ cõſequens appellationis, ſive ſupplicationis ſey: Darumb / ſo kan auch daß darbey angezogene argumentum ab antecedente alhier gar nit ſtadt finden / vnd diß ſey auch gnung von der Andern fragen.

Auff die dritte Frage / die Reviſion belangendt / kan auß dem / was bey der erſtẽ Frage außgeführt leicht geantwortet werden. Denn auß allen denen daſelbſt deducirtẽ Vrſachen, warumb die ſupplicationes alhier nit ſtadt finden / kan auch die Reviſio nicht geſucht werdẽ. Sintemal dieſelbe erſt durch Supplication erlanget werdẽ muß: ut apparet † ex definitione reviſionis, traditâ à *Petr. Gregor. in* 147
tr. de appellat lib. 1. c. 9. de reviſ. & ſenſit Ioſeph Curt. in rit. magn.
Curia Sicilia, c. 42 n. 26. Ja es iſt auch daß remediũ revi-
ſionis, wo es nicht peculiari conſtitutione, vel conſuetu-
dine introduciret, an jhm ſelbſt im Rechten nicht nachzu-
laſſen: Sondern vielmehr daß gegenſpiel / vnd dieſes da-
rinnen verordnet: Quod † judex, poſteaquã ſententiam 148
tulit ſive bene, ſive male, officio ſuo functus ſit, &, in ea
cauſſa judex eſſe deſinat: *l. judex. ff. de re judic. c. in literis. de of-*
fic. deleg. Et † propterea etiam ſententiam ſuam reſcinde- 149
re, ſive retractari non poſſit: *l. 1. §. final. de q. l. moru. de pan. l.*
quod juſſit de re judicat. l. 2. & 3. C. Sentent. reſcind. nõ poſſ. Vnd
wiewol etliche Interpretes in ſpecie de reviſione tractirẽ,
vnd † dieſelbe tanquã peculiare remedium à ſupplicatio- 150
ne diſtinguiren: ut, *Petr. Gregor. in d. tr. de appellat. c. 9. & Va-*
laſc. in d. conſult. 51. So kommet doch ſolches auß dem / daß
an denſelbẽ Orten die reviſio per peculiarẽ conſtitutionẽ
introducirt iſt, wie dann in dem heiligẽ Römiſchen Reich
durch die Kammergerichts Ordnung / vnd in Regno
Neapolitano, ſonſtẽ aber vnd auſſerhalb deſſen / hatt man
ſich der Reviſion, citra ſupplicationis remediũ ſonderlich
nicht zugebrauchen. Vnd dieweil dann im Landtrechten
zu N. die Reviſio, durch ſonderliche Conſtitution vnd ge-
brauch biſhero nicht eingeführet worden: ſo wird auß itzt
angeregten Vrſachen dahin geſchloſſen daß dieſelbe auch
diß fals mit fugen nicht geſucht werden kan. Da ſich † a- 151
ber die Stände der Reviſion künfftig gebrauchen wolten /
ſtünde jhnen frey / da ſie ſich mit einander verglichen / vnd
derenthalben ſonderlich verordnungen hierüber auffrich-
ten mögen. Dieweil auch offtmals die Sachen propter
nimiam concurrentium qualitatum varietatem ſo ver-
wirret / zweiffelhafftig / ſchwer vnd wichtig ſeyn / daß da-
rinnen die Iudices, wann ſie ſchon noch ſo geſchickt / erfah-
rẽn, vnd vorſichtig ſeyn / wol impingiren, vnd verſtoſſen
können: So ſolte wol nicht vnbequem ſein, daß man etwa
auff ein ſolch mittel gedechte / wie in einem ſolchen Fall den
Parten mit wenigſter ſchmelerung vnd abbruch des Pri-
vilegij gerathen / vnd geholffen werden möchte: allein
were hierbey vornemblich dahin zuſehen / wie ſolches
alſo gefaſt würde / damit es nicht mißbraucht / noch daß
Privilegium dadurch zu eludireo Vrſache gegeben
werde.

Vnd were derwegen auff ſolchen Fall vnter andern hierbey in acht zunehmen / daß ſolche reviſio an keinem

andern Ort/denn vor dem Landrechten zu N. innerhalb einer gewiſſen Zeit/ geſucht werden dürffte. Vnd daß es auch nicht in allen geringſchetzigen ſachen nachgelaſſen: Sondern/auff eine gewiſſe Summa/ darauff die Sache zu taxiren, reſtringiret werde; daß es auch allein â definitivâ verſtattet werde. Aber nicht ab interlocutoria; da ſie auch gleich vim definitivæ hette/wenn nur poſt interlocutoriam man noch eines andern Haupt Vrtheils zugewarten. Den ſonſten pflegen auß dem / an & quatenus interlocutoriæ, vim definitivæ habeant, vielweitleufftige diſputationes zuerfolgen.

Item, daß die Reviſio allein ex prioribus actis vorgenohmen vnd auch innerhalb einer gewiſſen Zeit geendet/ vnd entſchieden werde. Allein möchte man pro informatione judicum, derem theil eine Schrifft/ auch intra certum tempus zulaſſen/ wie im Reich breuchlich gehalten wird. So möchte man auch vmb mehrers ſchewes willen eine anſehnliche Summa geldes zur ſtraffe verordnen/ welche der/ ſo die Reviſion ſuchet/ nicht erhelt / derſelben verluſtig ſeyn ſolle: Inmaſſen man ſich dann deſſen / vnd anders wol weiter wirdt zuvergleichen wiſſen. Mann hat allein ſolches zu fernerem Nachdencken / wol meinlich/ vnd vmbs beſten willen vnerinnert nicht laſſen wollen: Iudicio aliorum ſemper ſalvo.

A. S. D.

CONSILIVM LXXVIII.

Quæſtio.

An emtor ad pretii reſidui ſolutionem, abſque cautione, ſive ſatisdatione, de præſtandâ evictione iure cogi poſſit?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Quem de evictione tenet actio, eundem agere volentem, impedit exceptio.
3 Venditor, exceptione evictionis ſemper removetur, pretium petens, re vendita nondum plenè, vacuè, liberè, neque integrè tradita.
4 In morâ non eſt, qui ſe legitimâ exceptione tuetur.
5 In morâ non eſt, cui parata eſt actio in id, quod intereſt.
6 Noſtra intereſt potius non ſolvere, quam ſolutum repetere.
7 Quoties quis rem per compenſationem retinere poteſt, illam non prius reſtituit, quam ei fuerit ſatisfactum, etſi cautio fideiuſſoria offeratur.
8 Venditor obligatur ad Evictionem, etſi nihil de eâ convenerit.
9 Evictio eſt quoddam adminiculum, appendix & acceſſorium contractus emtionis & venditionis.
10 Evictio naturaliter emtioni venditioni ineſt, ut etiam omiſſa, vel ſi expreſſe non agatur, veniat.
11 Ad emtionis formam & ſubſtantiam pertinet traditio plenaria.
12 Emtor retinet pretium, donec ei ſatisfactum in eo, ad quod venditor in contractu ſe obligavit.
13 Legem contractus, quam ſibi quis dixit, quilibet ſervare tenetur.
14 Neque ſolum is, ſed & hæres eius.
15 Contractum violare contrahentibus non licet.
16 Legi naturæ repugnat, ut ſine voluntate ſua, cui ius quæſitum auferatur.
17 Contractus ab initio ſunt voluntatis, poſtea neceſſitatis.
18 Princeps non poteſt recedere à contractu, quem fecit.
19 Ac ne ab eo quidem, quem cum ſubdito ſuo celebravit.
20 Adeo, ut ne de plenitudine poteſtatis hoc facere poſſit.
21 Niſi emtori pretii partem pro evictione retinere liceret, novæ cauſarentur lites, & expenſæ.
22 Impenſas amputari, & litibus finem imponi, ad officium magiſtratus pertinet.
23 Melius eſt intacta iura ſervare, quam poſt vulneratam cauſam, remedium quærere.
24 Cui actionem damus, ei multò magis exceptionem.
25 Exceptio facilius conceditur, quam actio.
26 Exceptio detur etiam illi, cui alias agere denegatum eſt.
27 Exceptio maiori nititur æquitate, quam actio.
28 Retineri poteſt id, quod peti alioqui nequit.
29 Excluſus à petendo, non cenſetur excluſus à retinendo.
30 Qui compenſatione uti nequit, retentione tamen rectè utitur.
31 Retentio favorabilior eſt, quam petitio ſive actio.
32 Emtor adverſus venditorem retentione utitur.
33 Quilibet iuri & favori ſuo renunciare poteſt.
34 Novatione facta perimitur prior obligatio, & debitor ab ea liberatur.
35 Novatio eſt novi contractus celebratio, per quem prior fit alteratus & mutatus in aliam novam obligationem.
36 Novationis effectus eſt, ut extinctâ obligatione priori, nova conſtituatur.
37 Evictionis nomine, nulla ſatisdatio requiritur, quando venditor aliàs idoneus facultatibus reperitur, & locuples, ut ſatis cautum ſit emtori de evictione in omnem eventum.
38 Ex quo emtori cautum ſatis eſt, tenetur pretium neceſſariò ſolvere.
39 Retentioni regulariter non eſt locus, niſi ubi lex illud expreſſit.
40 Omnes contractus & conventiones hominum, ex iure & conſuetudine regionis, interpretantur, & æſtimantur.
41 Conſuetudo & mos regionis, in evictionum quoque quæſtionibus inprimis conſiderandus eſt.
42 Renunciatio ſui juris nunquam præſumitur, quia facti eſt, nec veriſimilis.
43 Renunciatio ubi expreſſe non apparet, nunquam inducenda.
44 Renunciatio etiam ex actu, aliquo proximo non inducitur, niſi de ea expreſſe agatur.
45 Renunciationis coniectura nunquam ſumenda, ubi alia ſumi poteſt.
46 Renunciatio ubi apparet, non cenſetur quis id animo perdendi ſui iuris feciſſe.
47 Præſertim ubi grande aliquod damnum vertitur.
48 Nemo tacitè renunciaſſe præſumitur, qui non expreſſe renunciaturus crederetur.
49 Renunciationes ſunt odioſæ, & contra eas judicandum.
50 Renunciatio ſemper & ubique animum & conſenſum renunciantis præſuppon it.
51 Conſenſus eſt facti, nec præſumitur interveniſſe: niſi de eo manifeſte appareat, &, quod ſciverit renuncians tractari de præiudicio ſuo.
52 Cui diſertè renunciatum non eſt, etiamnum datere intelligitur.
53 Renunciatio ex taciturnitate non inducitur, ſed requiritur conſenſus expreſſus.
54 Novatio dici nequit, quando prima & ſecunda obligatio ſunt compatibiles.
55 Per novationem tollitur fideiuſſio: item, pœna promiſſa.
56 Fideiuſſio non tollitur, facta prorogatione termini: neque pœna.
57 Novatio iure novo fit expreſſe, hac nimirum lege conventioni additâ ut primâ obligatione ſublatâ poſterior valeat.
58 Novatio verbis expreſſis & perſpicuis facienda eſt.
59 Novatio hodierno iure facta non intelligitur, niſi hoc expreſſe actum ſit.
60 Mutatio nunquam præſumitur.
61 Actus agentium ultra eorum intentionem operari nequit.
62 Actus ſemper iudicetur à principali intentione & cauſſa, quæ movit agentes.
63 Ad unum certum finem & effectum inducta, non debent gignere contrarium, de quo nihil actum, dictum, neque cogitatum.
64 Quando aliquid præcisè, & pro forma requiritur, illud ad unguem obſervari, & in forma ſpecificâ impleri debet.
65 Forma non accurate obſervata, actus nullus eſt.
66 Novatio per ſecundam obligationem inducitur, ſi fiat ſub commemoratione primæ, quod ab illa recedere velint contrahentes.
67 Neceſſe eſt, ut ſpecialiter & nominatim partes exprimant, quod receſſum ſit ab obligatione priori.
68 Clauſula, contra voluntatem, in fraudem & præiudicium partis inſtrumento deſcripta, nullius eſt momenti.
69 Falſum, rei veritati, & voluntati ac intentioni contrahentis abeſſe contrabſtare nequit.

70 Voluntas contrahentium facit totum, & in omnibus dominatur.

71 Approbatio quælibet requirit plenam & certam ſcientiam, ut quid approbatum dicatur.

72 Obligationes nunquam extenduntur ad non cogitata.

73 Quod inter contrahentes actum eſt, obſervari debet.

74 Vnuſquiſque ut verborum, ita & actus ſui circa res ſuas verſantis, optimus eſt interpres.

75 Rei veritatem potius, quam ſcripturam inſpici oportet.

76 In contractibus magis ſpectandum eſt, quæ ſit voluntas, quam, quæ ſint verba contrahentis.

77 Simulate conceptum nihil operatur, & perinde eſt, ac ſi dictum, ſcriptum, vel appoſitum non eſſet.

78 Simulate conceptum ſignificat fraudem, & ob id nulliter adſcribitur.

79 In dolo hæret, qui aliquid facit ſui lucri & decipiendi cauſſâ.

80 Simulatum inſtrumentum, & quælibet clauſula, occulte adſcripta, eſt quaſi corpus ſine anima & ſpiritu.

61 Simulatum inſtrumentum caret viribus, nec meretur nomen inſtrumenti.

81 Exceptioni doli mali locus eſt, ubi quis ſe non ita obligaſſet, ſi ſciviſſet inſtrumento contineri ea, quæ inter ipſos geſta & promiſſa nunquam fuerant.

83 Legatario doli mali exceptio obiicitur, quando apparet, quod non legaſſet teſtator, ſi ſtatum cauſſæ aliter ſe habere ſciviſſet.

84 Argumentum, à legatis ad ſtipulationes reciprocum eſt.

85 Ignorans nunquam conſentire, & approbare dicitur.

86 Error nemini nocere debet.

27 Ignorantia, atque error potius in ſcripturâ præſumitur, quam repudiatio, vel renunciatio.

88 Renunciatio eſt quædam donatio, quæ nunquam præſumitur.

89 Renunciatio eſt ſtricti iuris, & eam ſemper recipit interpretationem, qua vel non facta creditur, vel ſaltem renuncianti minus præiudicatur.

90 Actus ad unum certum finem geſtus, non extendendus ad alium.

91 Inducta ad unum finem, non operentur contrarium.

92 Actus nunquam præſumitur factus in formâ, in qua ſibi damnum eſſet illatutus.

93 Exceptioni doli, vel, ne dolus præſtetur, renunciari nequit.

94 Illud enim bonæ fidei iudicio eſt contrarium.

95 Exceptio non impleti contractus obiicitur venditori, qui res diſtractas non liberè, non vacuè, non integrè tradiderit.

96 Emtor pretium retinet, donec ei ſatisfactum.

97 Ius retentionis emtori competens, adeo favorabile eſt, ut etiam contra executionem ſententiæ concedatur.

98 Executionem, non meretur emtio, vel obligatio, pro ſolutione pretii, cui obſtat evictio, ad quam ex natura contractus tenetur venditor, etſi nulla accedat ſtipulatio.

99 Exceptione plus petitionis differtur executio, quantumvis inſtrumentum fuerit iuratum.

100 Exceptiones tam dilatoriæ, quam peremtoriæ, quæ ante litem conteſtatam opponi ſolent in proceſſu ordinario: opponi quoque poſſunt in proceſſu executivo, ſtatim in primo termino iudiciario.

101 In contractibus leges ac mores loci, ubi res iacet, & contractus eſt celebratus, intueri oportet.

102 Evictioni longi temporis præſcriptio non obſtat.

103 Præſcriptionem non cauſſat ſolus temporis curſus, niſi & ſuos habeat comites.

104 Præſcriptio cum læſione alterius coniuncta, non procedit.

105 Præſcriptio potius excludi dicitur, quam ut per eam quis decipiatur.

106 Ementibus & vendentibus ſe invicem decipere, nefas eſt.

107 Satisdationem etiam in mere executivis præſtari oportet.

108 Sententia de hac controverſia, in ſummo Regni Boemiæ Appellationum Conſilio lata.

Spiritus Sancti gratia os aperiat, & mentem atque intellectum meum illuminet; ut ſalutaria proferam.

1 Es † hat A. ohngefehr vor vier Jahren von B. daß Gut C. deſſen Lehn in der Herrſchafft D. gehörig/erkaufft bey welchem Kauff B. der verkauffer daß Gut C. zugewehren zugeſagt/vnd zu einer Special gewehr laut ſeines in Handen habenden/ Brieff vnd Siegels/ bey trew vnd Glauben ſich verſchrieben. Nun aber im augenſchein/vnd in collatione, mit dem Vrbarij Regiſter befinden ſich allerley mängel/ in deme B. verkaufft/theils/was nicht ſeine iſt/ alß Erbegelder/ die andern gebühren: Theils/was er ſchon eingehoben ſam were es noch Mannhafftig Theils was er nicht tradiret, mehr an ackerbaw/ viehezucht/Teichnützung/vnd vielen anderē/vnd doch alß gewiß einkommē vnd nützung in anſchlag bracht/ vnd die Kauffſumm damit erhöhet: Theils auch die beſchwerungen an Bier vnd Türckenſtewer/vnd ſonſten verſchwiegen. Die hinwieder von der Kauffſumm abgezogen/vnd innebehalten werden ſollen: Welches alles ſolche offenbare Haubtmengel ſein / wo einer/ wie in dieſem Fall zur ſpecial gewehr ſich verſchrieben/die Nottwendig præſtiret, gewehret/ oder deren æſtimation kauffern vergnüget muß werden: Dazu ferner kombt/die verzicht aller derer/ ſo an ſolchem gut C. intereſſiret: die auch notwendig ante ſolutionem plenariam pretij vorhergehen / vnd Kauffer hierdurch allenthalben / zu endlicher ſicherung ſeines gutes/ nichts weniger / als verkauffer zu ſicherung ſeiner Kauffgelder gelangē muß. Dieſem nach erachtet A. Er ſey eher zuzahlen/ vnd den vbrigen reſt der Kauffgelder zuerlegē nicht ſchuldig/ es habe denn B. jhme ſein erkaufft Gut/ vorhin allerſeits gewehret/ vnd dem Kauffcontract ſeines Theiles vnd angebührnüß gleichsfals zum allerfürderlichſten nachgeſetzt/ vnd völlige gnüge gethan. Diß ſein Intent iſt fundiret: Quoad factum: in dem auffgerichten vnd geſchloſſenen Kauff. vnd in der Special gewehrs verſchreibung: welche B. bey Trew vnd glauben/vnd alß ein ehrlich Mann/nicht weniger/ alß A. ſein Brieff vnd Siegel zuhalten ſchuldig: So wol in notorietate, & evidentia der gewehrs mengel ſo ſich allerſeits ereignen vnd finden laſſen. Quoad jus, in dem Allgemeinen gewönlichem Landesgebrauch/ nach welchem ſtets/ in allen kauffen, vnd verkauffen die letzten gelder / in mangelüg bürgliches/ oder anderer annehmlicher gnungſamen gewehr in guter pflegen ſtehen zu bleiben / oder aber anders nicht denn gegen gnungſamen verſtande auß den gerichten gefolget zu werden / biß Kauffer ſeyn erkaufft Gut in ruhige Poſſeſſion vnd gewehr bracht/ vnd allen mengeln abgeholffen: vnd dann in manifeſto jure communi: Darinnen klar vnd außdrücklich verſehen: Quem † de evictione tenet actio, quod eundem, agere volentem, impediat exceptio: *per l. vendicantem. ubi Dd. communiter ff. de eviction. l. exceptione. C. eod. Burſat. conſil. 370. num. 24. verſ. 1. vol.* [illegible] *Menoch. in tract. de remed. recuper. poſſ. rem. 4. num. 610. Gail lib. 2. obſervat. 139. num. 12. Hartm. Piſtor. quæſtion. 9. num. 6. lib. 2. Surd. conſil. 359. num. 29. vol. 3.* Quâ 2
† ſemper, & ubique ſubmovetur venditor pretium petens, re venditâ, non plene, non vacuè, non liberè, non effectualiter, non integrè traditâ: *textus in l. habitatione. §. fin. ff. de peric. & commod. rei vendit. l. pater pro filia §. ex quadrante. ff. de doli mali & met. except. l. ſi in emtione. l. in venditione. §. vacua l. qui pendentem ff. de action. emt. l. tenetur. §. ſed ſi fas mihi. l. Iulianus. §. offerri. & ibi Bartol. num. 4. ff. eod. tit. l. ſi poſt 24. C. de eviction.* nec quicquam imputari poteſt 3
emtori: cum † non videatur in morâ eſſe, qui legitima 4
exceptione ſe tuetur. *argt. l. tecta. 40. §. fin. ff. ſi cert. petat. l. nulla. 88. ff. de reg. Iur.* &c. † cui parata eſt actio in id, 5
quod intereſt: *l. tenetur. §. ſi dolo. & §. ult. l. emtorem. in fin. l. ſervus §. ſi ſeivit. ff. de action. emt.* cumque † noſtra inte- 6
rſit potius non ſolvere, quam ſolutum repetere? *l. 3. ff. de compenſation.* ac, † quoties quis rem per com- 7
penſationem retinere poteſt, illam non prius relinquere, aut reſtituere tenetur, quam ei ſatisfactum fuerit: etiamſi fidejuſſoria cautio offeratur: *l. cum ſervus. in fin. de condit. & demonſtrat. l. item liberatur. §. 1. quib. mod. pign. vel hypoth. ſolvit. l. promiſſor. Stichi. § fin. ff. de conſtit. pecun. Neguzant. de pignor. in 4. membr. 5. p. princ. num. 10;*

8 *verſ. tertia concluſio.* Eſtque † ex pacto & contractu emtio-
nis venditionis, emtori jus quæſitum, ut evictionem
præſtet venditor: ad quam obligatur, etiamſi nihil de eâ
convenerit: *l. 1. & tot. tit. ff. & C. de Eviction. l. ex emto, 11. §. 2.*
9 *ff. de action. emt. Caſtrenſ. conſ. 207. in pr. vol. 1.* Evictio † nã-
que quaſi quoddam adminiculum, appendix, & acceſ-
ſorium, contractus emtionis & venditionis eſt: *l. ſi cum*
tibi precium. C. de judic. l. pacta conventa. ff. de contrahend. emt. l.
10 *non dubitat. ubi Bald. C. de eviction.* Et † naturaliter contra-
ctui emtionis venditionis ineſt: ut etiam omiſſa, vel ſi
expreſſe non agatur, veniat: *Moz. in tract. de contract. rubr.*
de natural. emt. & vendit. n. 1. Caballin. tr. de eviction. §. 4. in
princip. Bald. in l. non dubitatur. C. de eviction. Dec. conſ. 483.
num. 15. Decian. conſ. 2. num. 145. vol. 2. Burſat. conſ. 100. nu. 7.
11 *vol. 1. Duen. regul. 621.* Pertinetque † ad emtionis formam,
& ſubſtantiam traditio plenaria: ut nempe, res vendita
emtori cum omnibus commodis & pertinentijs præci-
sè tradatur: *l. Iulianus. 13. §. 19. ff. de action. emt. l. fructus. 13.*
l. poſt perfectam. 16. C. eod. tit. Fab. de Mont. de emt. & vendit.
quæſt. 6 princ. num. 38. Ar. Pinel. ad l. 1. part. 3. num. 25. C. de
bon. matern. Maſcard. in tract. de probat, concluſ. 608. num. 4.
12 Tantiſper † ergò emtor ex jure ſibi quæſito retinet pre-
tium, donec integrè ſatisfactum fuerit, in eo, ad quod in
contractu venditor ſe obligavit, qui ex conventione
partium legem accepit: *l. contractus. ff. de reg. Iur. l. 1. §. ſi con-*
veniat. ff. depoſit. l. ſi ut certo. §. interdum. ff. commod. l. legem. C.
13 *de pact.* Legem † autem, quam ſibi quis dixit, quilibet
14 ſervare tenetur: *d. l. legem. C. de pactis.* neque † ſolum is, ſed
& hæres ejus. *l. cum à matre. C. de rei vindicat. § heres quoque*
Inſtit. de obligat. quæ quaſi ex contr. l. apud Iulianum in fin. ff. ex
quib. cauſ. in poſſeſſ. eat. late Dec. conſ. 281. num. 5. & poſt eum
15 *Menoch. conſ. 89. num. 58. vol. 1.* Contractum † enim viola-
re contrahentibus non licet: *text. expreſſus in l. 1. ff. de pact.*
16 *& in l. 1. ff. de conſtit. pecun.* Cum † legi naturæ repugnet,
ut ſine voluntate ſua, cui jus ſuum quæſitum auferatur:
l. non enim æquum. ff. rer. amot. l. non debet. l. id quod noſtrum.
ff. de reg. Iur. l. nam hoc & natura. ff. de condict. indebit. cum ſi-
17 *milibus.* Et † ab initio quidem contractus ſunt arbitrij
hominis: ſed perfecti neceſſitati juris ſubjacent: *§. man-*
datum. Inſtit. de mandat. l. ſi mandavero §. fin. ff. eod. l. in com-
modato. §. ſicut. ff. commod. l. ſicut. C. de obligat. & action. l. quã-
18 *vis. ff. de pignor act. l. ab initio C. de nuptijs.* Ex † quo eſt, quod
ne Summus quidem Princeps, à contractu, quem fecit,
pro arbitrio ſuo, recedere poſſit: *Bald. Caſtrenſ. & Dd. com-*
muniter. in l. digna vox. C. de legib. & Canoniſtæ. in c. quia in Ec-
19 *cleſiarum de conſtitut.* Ac, † ne ab eo quidem, quem cum
ſubdito ſuo celebravit: *c. 1. ubi Dd. de Probat. Zaſ. in l. 2. §. eo-*
20 *dem tempore. ff. de origin. Iur.* Adeo, † ut ne de plenitudine
poteſtatis ſuæ hoc facere poſſit: *Caſtr. in d. l. digna vox. Bald.*
in c. 1. §. ad hæc. col. 5. verſ. item nota. de pac. juram. firm. Zaſ. conſ.
10. nu. 5. Decian. conſ. 35. n. 1. & ſeqq. vol. 2. Mynſing. reſp. 24. nu.
19. quam communem eſſe Doctorum ſententiam, aſſerit Vaſqu. il-
luſtr. controverſ. cap. 26. n. 6. & plures cumulat Burſat. conſ. 26.
n. 45 & ſeq & conſ. 78. n. 4. & conſ. 160. n. 11. & ſeqq. Sanè,
21 † abſque hoc ſi eſſet, niſique emtori pretij partem pro
evictione retinere liceret, novæ cauſarentur lites & ex-
penſæ: *Coler. de proceſſ. execut. part. 3. cap. 9. in fi. & part. 4. c. 1. n.*
22 *149. ubi in terminis ait:* has † impenſas amputari, & quo-
quo modo finem litibus imponi, ne quaſi immortales
fiant, ad officium magiſtratus pertinere: *c. finem litib. extr.*
de dol. & contum. Clem. diſpendioſam. de judic. l. properandum. in
pr. C. eod. tit. Ideoque ſatius eſſe, omiſſa interim executio-
ne, Reum audire cum ſua exceptione, quam in conti-
23 nenti, & de præſenti probatam habet: melius † enim eſt,
jura ſervare intacta, quam poſt vulneratam cauſam re-
medium quærere, aut novo remedio, novo ſum-
tuum cum diſpendio locum facere: *l. fin. C. in quibus.*
cauſ. in integr. reſtit. non eſt neceſſ. l. 1. C. quand. lic. ſine ju-
dic. ſe vindic. Coler. dict. part. 4. num. 149. Et, vulgatum eſt,
24 ut, † cui actionem damus, ei multo magis demus exce-
25 ptionem: *l. invitum. §. cui damus. ff. de regul. Iur.* quia † faci-
lius conceditur exceptio, quam actio: *per text. in l. juris-*
gentium. §. igitur nuda. ff. de pact. l. 1. § u autem. ff. de ſuperfi. c.
qui ad agendum de Procurat. in 6. Dec. conſ. 475. num. 4. Burſat.
conſ. 16. nu. 36. vol. 1. Pariſ. conſ. 23. n. 90. vol. 1. Rum. conſ. 18. n.
20. verſic. quamvis. vol. 1. atq; † ei etiam datur exceptio cui 26
alias agere denegatum eſt: *text. in l. purè. in fi. ff. de dol. mal.*
except. cum alijs, quæ adducit Socin. conſ. 99 col. 1 in fin. vol. 1. &
conſ. 90. n. 3. in fi. vol. 4. & Curt. Iun. in l. petens. n. 14. C. de pactis.
Cum † exceptio majore nitatur æquitate, quam actio: 27
l. quia æquitate ff. de dol. mal. except. Id † verò etiam, quod 28
peti alioqui non poteſt, poteſt retineri: *l. 1. in princ. ff. quib.*
mod pign. vel hypoth. ſolvat. Bartol. in l. 1. §. cum prædium. ff. de
pignor. & in l. Ariſto. ff. quæ res pign. oblig poſſ. l. debitori. ubi Bald.
& cæteri. C. de pact. Alex. Corn. & alij: quos ſequitur Tiber. De-
cian. conſ. 94. n. 28 & ſeq. lib. 3. Et, † exclulus à petendo, non 29
cenſetur exclusus eſſe à retinendo, *inquit Capra conſ. 19 n.*
10. quia † etiam, ſi quis non poſſit uti compenſatione, 30
uti tamen poteſt retentione: *Gravet. conſ. 128. num. 2. vol. 1.*
quia † favorabilior eſt retentio, quam petitio, ſive actio: 31
l. per retentionem. C. de uſur. Bartol. & alij in l. ſi non ſortem. §. ſi
centũ. ff de condict. indebit. Bald. in l. peremtorias. col. 3. C. ſentent.
reſcind. non poſſ. & in l. 2. not. 4. C. de fidejuſſor. Iaſ. in l. natura-
liter. §. nihil commune col. 12. ad fin. verſ. ſed tu adverte lect. 2. ff.
de acquir. vel amitt. poſſeſſ Dec. in l. diem defuncto. num. 15. ff. de
offic. aſſeſſ & conſ. 298. nu. 4. Benincend. deciſ. Bonon. 77. num. 4.
Gravet. conſ. 6. num. 98. vol. 1. Decian. conſ. 29. num. 92. vol. 1.
Vinc. de Franch. part. 1 deciſ. 104. n. 5. Ideoque † cum emtor 32
agere queat contra venditorem; multò magis adverſus
eum retentione uti poterit; ſiquidem cui damus actio-
nem, ei fortius retentionem permittimus: *l. 1. §. quod au-*
tem. ff. de ſuperfic. Iaſon. in l. frater à fratre. not. 11. ff. de condict. in-
debit. Boër. deciſ. 44. nu. 14. Wieder dieſe / des Kauffers in-
tention vnd Exception evictionis præſtandæ wird von
B. vorgewendet.

Erſtlichen / es ſey A. intent nicht principaliter fundi-
ret auff dem Kauff: ſondern auff die novirte obligation
Walpurgis 602. datiret: Darinnen Er der gewehr vnd
Eviction in verbo, Evictionis præſtandæ, ſich verzihen /
begeben / vnd derſelben gleichſam per expreſſum renun-
cijret. Vnd ſey dadurch der vorhergangene verbriefte
Kauff gantz vnd gar auffgehaben vnd perimiret; davon
zu recht verſehen: Quod † quilibet renunciare poſſit ju- 33
ri ſibi competenti, & favori pro ſe introducto: *l. ſi quis in*
conſcribendo C. de Epiſcop. & Cleric. l. ſi quis in conſcribendo. C.
de pact. Schenck in c. 1. §. præterea. n. 1. quib. mod. feud. amit. Tiraq.
in tract. le mort. p. 7. declarat. 1. n. 4. Aemil. Ferret. in tr. de mora.
num. 56. Alciat. parerg. lib. 5 cap 25 Covar. var. reſolut. lib. 2. cap.
4 num 4. Iohan. Borcholt. vol 2. conſ. 17. fol. 105. col. 1. Sic & ex-
tra dubium eſt, quod † novatione factâ, perimatur illi- 34
cò prior obligatio, ipſoque jure debitor ab ea liberetur:
l. 1. ff. de novation. §. præterea. verſ quod autem. Inſtit. quib. mod.
toll. obligat. Bald. in l. novationem. C. de fidejuſſor. fac. it. l. pacta no-
viſſima. C. de pactis. Andr. Kohl. exercit. 15. n. 92. & ſeq. Siquidẽ
† novatio nihil eſt aliud, quam novi contractus celebra- 35
tio, per quem prior ſit alteratus & mutatus, in aliam no-
vam obligationem: adeoque novatio, à novo nomen
accepit, & à nova obligatione: *d. l. 1. l. ſi pupillus. 9 ff. de evi-*
ction. VVeſſenbec. conſ. 31. n. 32. Eſtque † hic finis & effectus, 36
ut extincta obligatione priori, nova conſtituatur: *§. præ-*
terea 3. verſ. ſed cum hoc quidem Inſtit. quib. mod. toll. obligat. l. 1.
& l. 2. ff. de novation. l. 3. C. eod. tit. VVeſſenbec. in paratit. nu. 7 ff.
eod. Nicol. Vigel. method. Iur. Civil. lib. 24. cap 12. q. 3. reg 1. &
method. jur. controverſ lib. 5. cap. 12. reg. 10.

Zum andern / könne diß fals keine gewehr oder ſatisda-
tion de Evictione præſtãda gefodert / vielweniger die [illegible]
terſtellige Kauffgelder aubrachter maſſe vorbehalten werdẽ:
Sintemal der Verkauffer diß Orts angeſeſſ- vnd gnugſam
begütert iſt. Manifeſti autẽ juris eſt, q̃ † nulla ſatiſdatio, 37
evictionis nomine requiratur, adeoq; retentio propria
autoritate faciẽda, multò minus locũ habeat, qñ vẽditor
aliàs idoneus facultatibus reperitur, & locuples ut ſatis

cautum

cautum ſit emtori de evictione in omnem eventum: ut
in ſpecie tradunt *Alexand conſil.* 65 *num.* 5. *vol.* 5. *Afflict. de-
ciſ.* 171. *circa fin. Menoch. lib.* 2. *de arbitr. jud. quaſt. cap.* 224.
num. 4. *Cabal. tract. de evict. §.* 5. *num.* 49. *verſ. verum hac.*
& §. 2. *num.* 18. *Schrader. tract feudal. part.* 10. *ſect. ultim. nu.*
335. *Iohan. Petr. Surd. deciſ.* 295 *num.* 3. *& ſeq. & deciſ.* 183.
num. 5. *& ſeq.* Et licet hæc ſententia controvertatur ab a-
lijs, ut videre eſt apud *Petr. Heig. lib.* 1. *quaſt. jur. civil. &
Saxon. quaſt.* 36. *num.* 23. *& ſeqq.* tamen & rationibus, &
præjudicijs optimè defenditur: *à Petr. Heig. d. quaſt.* 36. *n.*
33. *& ſeq. uſque ad num.* 46. Et in eo potiſſimum caſu ve-
riſſima eſt hæc ſententia, ubi venditor immobilia poſſi-
dens, non tantum nudè promiſit, ſed hoc amplius etiã
bona ſua obligavit: *arg l. filio.* 7. *ff. ut legat nomin. l. omnes.
§. in hac. C. de Epiſcop. & cleric, ibique Dd. Natta conſ.* 264.
38 *num.* 4. *vol.* 2. Unde, † etiamſi evidens & notorium ſit
jus evincentis, tamen emtor non poteſt pretium retine-
re, ſed ex quo ipſi cautum ſatis eſt, tenetur illud neceſſa-
rio ſolvere: ut notat *Angel. in l. à Divo Pio. §. ſi poſt num.* 3. *ff.
de re judic. Alberic. in l. ſi ex prædijs C. de evict ubi teſtatur, ſe ita
obtinuiſſe in contingentia facti: &, quod durum ſit, ab hac opinio-
ne recedere, teſtatur Rube in l non ſolum. §. morte. num.* 462. *ff.
de oper. nov. nunciat. ubi id, in proprio facto ſibi contigiſſe dicit, cum
emiſſet quandam domum, quæ erat fideicommiſſo ſubjecta, quia
oblatà fidejuſſione, coactus eſt pretium ſolvere.*

Zu deme/ ſo iſt auch ſonſten im Rechten in gemein
nicht nachgelaſſen: daß man jemandts etwas vorbehal-
ten/ vnd ihme alſo propria autoritate & arbitrio dadurch
39 ſelbſt helffen ſolle. Nam † retentioni regulariter non eſt
locus, niſi ubi lex illud expreſſit: *l. ultim. C. commodat. l. fin.
in fin. C. de compenſat. l. ſi non inducta C. in quib. cauſ. pign tac.
contrah. Iaſ. & Dd in l ſi non ſortem. §. ſi centum. num.* 10. *ff. de
condict. indebit. Bartol. Socin. reg.* 431. *Petr. Coſtal. ad l. in rebus.
§ poſſunt. verſ. extra hos caſus. ff. commod. Sebaſt. Medic. de com-
penſat. part.* 2. *quaſt.* 16. *num.* 4. *Alexand in addit. ad Bartol. ad l.
debitum in verb. ſi non ſortem. §. ſi centum. ff. de condict. indebit.
cum ſimilib.*

Vors dritte/ ſey die gewehr verjähret/ nach Böhmiſchẽ
rechte: deſſen vermöge dieſelbe intra triennium geklaget/
vnd gefodert werden ſollen: cum expreſſi juris ſit, quod
40 † omnes contractus, & conventiones hominum ex ju-
re & conſuetudine regionis interpretari & æſtimari de-
beant: *l.* 1. *C. de emancipat. l. ſi fundus. ff. de evict l. quod ſi nolit.
§. quia aſſidua ff. de ædil. edict. Innoc. in c. olim tibi. num.* 2. *extr.
de verb. Signif. Abb. in c. certificari. num.* 2. *extr. de Sepultur. Fe-
lin. in c. cum M. Ferrarienſis. num.* 6. *extr. de conſtitut. Gravet.
conſil.* 33. *num.* 13. *vol.* 1. *Gabr. Roman lib.* 6 *tit. de conſuetudine.
concluſ* 1. *&* 2. *Gail. lib.* 2. *obſervat.* 8. *num.* 6. *Everhard. in topic.
in loc ab uſitato num.* 3. *Andr Kobl. exercit.* 7. *num.* 10. Quæ
41 † conſuetudo & mos regionis in evictionum quoque
quæſtionibus inprimis conſiderandus eſt: ut eſt textus
ad literam, *in l. quod ſi nolit. § quia aſſidua. ff. de ædil. edict. Fri-
deric Pruckm. conſ.* 46. *num.* 36. Mit dieſen prætenſionibus
vermeinet B. ſich entweder der gewehr des guts C. gentz-
lichen zuentbrechen; oder aber dieſelbe ins weitte feldt / vnd
in andere gerichte zuziehen: ſind aber leicht abzulehnen.

Ad primum reſpondetur per inficiationem: es ſey
niemals von A. exceptioni Evictionis renuncijrt wordẽ:
auch ſey Walpurgis 602. durch die daſelbſt auffgerichte-
te verſchreibung pro dilatione, & ſolutione pretij reſidui,
keine novatio nicht beſchehen: Item ſey das wort/ evictio-
nis præſtandæ deroſelben verſchreibung von B eigen-
mechtig/ wieder A. wiſſen/ vnd willen hinzugeſetzt vnd ein-
geſchoben. Daß A. exceptioni evictionis ſolte renuncij-
ret haben/ wirdt durch auß nicht geſtanden: wirdt auch
nirgendt hievon etwas gemeldet / heiſt derowegen billich:
42 Quod † renunciatio ſui juris nunquam præſumatur: *c.
venient. c. ſanè de renunciat. l. quicquid. de verb. obligat. l. cum de
indebito. ff. de probation. VVeſſenb. conſil.* 15. *num.* 41. quia fa-
cti. *Cephal. conſ.* 605. *num.* 2. *lib.* 4. *Mynſing. reſponſ.* 45. *num.*
43 38. nec veriſimilis: *c.* 2. *de reſtitut. Spoliat.* ideoque, † ubi
non apparet expreſſe, nunquam induci debet: *c. ſuper. de
renunciation.* adeo, † ut ex actu aliquo, etiam proximo 44
non inducatur, niſi de ea expreſsè agatur: *c. ſane & ibi gl.
in verb. ſuſtinere. extr. de renunciat.* &, † quando alia conje- 45
ctura ſumi poteſt, illa potius, quam renunciationis ſu-
menda eſt: *Cephal conſ.* 25. *num.* 50. *lib.* 1. *& conſ.* 434. *num.*
5. *lib.* 3. Immò, † etiam in dubio, quando apparet renun- 46
ciatio, non cenſetur quis id animo perdendi ſui juris fe-
ciſſe. *Socin. Iun. in l. naturaliter. §. nihil commune. num.* 182. *ff.
de acquirend. poſſeſſ.* præſertim, † ubi grande damnum ver- 47
titur: *Zaſ. conſ.* 15. *num.* 60. *vol.* 1. *ubi poſt. num.* 63. *confirmat
notabilem hic regulam*; neminem † tacite præſumi renun- 48
tiaſſe, qui non expreſſe renunciaturus crederetur. *ex l.
obligatione. de pignor.* quia nemo præſumitur iactare ſuum:
Suntque renunciationes odioſæ: quocirca contra † eas 49
potius, quam pro ijs judicandum: *Cephal. conſ.* 58. *num.*
22. *& conſ.* 62 *num.* 49. *lib.* 1. *Mynſig. reſponſ.* 56. *num.* 17.
VVeſſenbec. conſ. 11. *num.* 14. *Decian. conſ.* 52. *nu.* 23. *vol.* 1. Tum
etiam † renunciatio ſemper & ubique animum & con- 50
ſenſum renunciantis præſupponit: *l. quæritur. §. ſi venditor.
ff. de ædilit. edict. l. ſi quis. ff. de jurejur. c. quam periculoſum.* 7.
quaſt. 1. Eſt † autem conſenſus facti, nec præſumitur in- 51
terveniſſe, niſi de eo manifeſte appareat, &, quod ſcive-
rit renuntians tractari de præjudicio ſuo: *l. conſilio ff. de cu-
rat. furioſ. Dd. in l.* 1. *ff. de verb. obligat. cum ſimilib.* Et, † cui 52
diſertè renunciatum non eſt, id etiamnum durare intel-
ligitur: *arg. l. ſancimus.* 27. *C. de teſtament. Dec. conſil.* 352. *nu.*
4. *& conſ.* 379. *num.* 3. *VVeſſenbec. conſ.* 10. *num.* 9. ac regu-
lariter nunquam tacite fit renunciatio: communiterque
receptum, quod † ex taciturnitate ea non inducatur, 53
ſed requiratur conſenſus expreſſus: *per notat Dd. in l. quæ
dotis. ff. ſolut. matrim.*

Auß welchem allem folget: weil nirgendts zubefin-
den/ daß A. exceptioni evictionis renuntijret daß dieſelbe
keines weges zu præſumiren, auch gar nicht geſchehen ſey.

Ferner/ vnd daß auch keine novatio in dißfals geſchehen/
iſt ex ſequentibus evidens & notorium. Quando † e- 54
tiam prima & ſecunda obligatio ſe invicem compatiun-
tur, ſive quando compatibiles ſunt, non poteſt dici facta
novatio: *Alexand. conſ.* 193. *num.* 3. *lib.* 6. *Menoch. de præſumt.
præſ* 134. *n.* 40.

Nun iſt freylich hoc noſtro caſu die compatibilitas
zwiſchen dem Kauffbrieffe/ alß der erſten vnd dieſer ande-
ren Verſchreibung gar augenſcheinlich/ in dem B. durch
dieſe andere Verſchreibung dem Kauffer zu ablegung
der hinterſtelligen Kauffgelder friſt gegeben / vnd dabey
mehr nicht alß prorogatio termini ſolutionis, verhandelt
worden. Quod verò per prorogationem termini non
fiat novatio, juris eſt expediti: Per † novationem e- 55
nim tollitur fidejuſſio: *l. novatione.* 4. *C. de fidejuſſor. l. nova-
tione. l. ſi creditor. ff. de novat. l. in ſolutum. in princ. ff. de pignor.
act. Neguz. de pignor. in* 3. *membr.* 6. *p. in pr. Iohan. Vincent. Hon-
ded. vol.* 2. *part.* 3. *Conſult.* 40. *in princ. Valent Franc. tract. de fi-
dejuſſor. c.* 6 *n.* 13. *Iohan. Köppen. deciſ.* 40. *num.* 17. *ubi plures al-
leg.* item pæna promiſſa: *l. ſolutum. § novata. ff. de pignorat. act.*
prorogatione † autem termini factâ, non tollitur fide- 56
juſſio. *Iaſon. in l* 1. *n.* 17. 18 *verſ. quid tenendum. C. de judic. Go-
mez. cap.* 13. *de fidejuſſ. n.* 21. *Coler. de Proceſſ. execut. part.* 1. *c.* 10.
n. 302. *VVeſſenb. conſ.* 14. *n.* 83. *Mynſing. obſerv.* 53. *nu.* 4. *cent.* 6.
Iohan. Köppen deciſ. 40. *n.* 2. *& ſeqq.* nec pæna: *Bald. in l. acce-
ptam. n.* 7. *q. C. de uſur. & in l. un. in q.* 10. *C. de his quæ pæn. nom.
Paul. de Caſtro. in l. Inſulam. §.* 1. *per illum textum ff locat. & in
l. lecta. ff. ſi cert. petat.* So geſchihet auch ein jedere † novatio 57
expreſſe, jure novo: hac nimirum lege conventioni ad-
dita, ut priori obligatione ſublatâ poſterior valeat: *§. præ-
terea.* 3. *verſ. Sed cum hoc quidem. Inſtit. quib. mod. tollit. obligat.
l. ſi delegatio. ubi Salicet. n* 3. *& l ſi. C. de novat. Camil. Borel. conſ.*
11. *n.* 23. 24. *Gail.* 2. *obſerv.* 30. *n.* 4. *VVeſſenb. conſ.* 10. *nu.* 8. *vol.* 1.
Menoch. de præſumt. lib. 3. *præſumt.* 134. *n.* 48. *& conſ.* 95. *nu.* 35.
Cephal. conſ. 351. *num.* 23. *vol.* 3. *Achil. Pedroch. de interpret. &
reſolut. contr. reſponſ.* 57. *num.* 554. *Zanger. in tract. de Exception.*

part. 3. cap. 3 num. 43. Dan. Moller. in Conſtit. Elect. Saxon. part.
2. Conſtit. 19. num. 18. Gabr. Roman. tit. de novat. concluſ. 1. nu.
55. Maſcard. de probat. concluſ. 1111. num. 7. Iohan. Borch. vol.
58 *2. conſil. 21. fol. 186. col. 1.* Cumque † facti ſit novatio ver-
bis expreſſis & perſpicuis ſignificanda, nunquam præ-
ſumitur: nec tacitè prior obligatio unquam tollitur, ni-
ſi partes, ſive contrahentes ſpecialiter remiſerint priorē
contractum, ſive obligationem atque hoc ita expreſſe-
59 rint; *per text. in l. fin. C. de novation.* Eamque † ob cauſam,
niſi hoc expreſſè actum ſit, hodierno jure nulla intelli-
gitur eſſe facta novatio: *d. l. final. C. de novat. Menoch. conſ.*
95. num. 35. Dec. conſ. 97. num. 5. Rimminald. Sen. conſ. 551. num.
9. vol. 3. Mandel. conſ. 68. n. 5. Maſcard. de probat. vol. 3. concluſ.
1107. in princ. eamque regulam multis deducit Gabr. lib. 3 d. con-
cluſ. 1. quam à Dd. communiter approbari teſtatur Ioan Guttier.
60 *in tract. de contract. jur. cap. 63. num. 1.* Mutatio † enim nun-
quam præſumitur: ut probat *Maſcard. vol. 2. concluſ. 1082.*
num. 1. eademque, tanto minus hoc caſu præſumenda
eſt, quod conventio illa facta ſit, non ob id, ut priori
contractui derogatum, aut ab eo receſſum eſſet, ſed, ut
emtor obtineret dilationem ſolutionis: ut hic etiam re-
61 gula illa B. rectè opponi poſſit: quod † actus agentium,
ultra ipſorum intentionem operari non poſſit, aut de-
beat: *l. non omnis. ff. ſi cert. pet. l. obligationum. §. fin. ff. de obligat.*
& action. Iaſ. in l. 1 num. 18. C. de judic. l. multum intereſt. C. ſi
quis alt. vel ſib. cum ſimilib. Gravet. conſil. 962. num. 5. & conſ.
972. num. 29. vol. 5. Petr. Gregor in Syntagm. lib. 9. cap. 5. num.
4. Andr. Kobl. exercit. 6 num. 8. exercit. 3. num. 28. exerc. 8. nu.
4. exerc. 15. num. 51. Frideric. Prückm. conſ. 2. num. 164. & conſ.
62 *10. num. 116. & conſ. 49. num. 115.* & † aliàs actus ſemper
judicatur à principali intentione & cauſa, quæ movit a-
gentes: *l. ſi quis nec cauſſam. in princip. & ibi Bald. & Dd. ff. de*
reb. credit. l. rogaſti. in princ. ubi idem Bald. ff. eod. inductaque
63 † ad unum certum finem & effectum, differendæ ſo-
lutionis ſcilicet, non debent gignere contrarium, de
quo nihil actum, dictũ, nec cogitatum: *l. legata inutiliter.*
ubi Iaſ. in 8. ff. de legat. 1. l. cum talo. §. fin. ff. de condit. & demon-
ſtrat. l. ratione. §. cum quidã. ff. ad L. Falcid. l. legata. ff. de adimend.
legat. d. l. fin. C. de novat. ubi. Iuſtinianus Imperator diſerte
vult nominatim & ſpeciatim novationem fieri: prohi-
betque illis præſumtionibus, & conjecturis, quibus ve-
teres juris autores, ad inducendam novationem ute-
64 bantur, locum eſſe dandum: Quando † autem aliquid
præcisè, & pro formâ requiritur, illud ad ungnem ob-
ſervari, & in formâ ſpecifica impleri debet: *l. qui hæredi.*
in princ. l. Mævius. ff. de condit. & demonſtrat. Bald. & Angel. in l.
2. ff. de lib. & poſthum. Bartol. in l. ſi ita ſcripſero. in verb. & facit
ad quæſtionem. ff. de condit. & demonſtr. Calcan. conſ. 27. Socin.
conſ. 24. Zaſ. conſ. 5. num. 99 lib. 1. VVeſenb. conſ. 1. nu. 9. quod,
65 † niſi fiat, actus nullus eſt: *l. ubi donator. ff. de donat. cauſ. mort.*
Bald. conſ. 390. in fin. part. 1. Zaſ. d. conſ. 5. num. 94. Socin. conſ.
53. Dec. conſil. 11. Rip. reſponſ. 9 u. num. 21. In Summa: ſi facta
eſſet novatio, würde B. ſeiner gewehrs verſchreibung nicht
vergeſſen: Sondern dieſelbe von A. abgefodert haben:
Welches aber nicht geſchehen; Sondern hat A. ſolche
noch bey handen: vnd beweiſet hiermit: quod minimè re-
66 miſſa ſit evictionis obligatio: Tum autem † novatio per
ſecundam obligationem inducitur, ſi fiat ſub comme-
moratione primæ; quod ab illa recedere velint contra-
hentes: *l. non ad ea. ff. de condit. & demonſtrat. Alex. in l. qui bis*
idem. num. 6 Iaſ. num. 5. in limitat. 6. ff. de verb. obligat. eſtque
67 † neceſſe, ut partes ſpecialiter remiſerint priorem obli-
gationem, reddito & caſſato priori chirographo: vel a-
liàs nominatim expreſſerint, quod receſſum ſit ab obli-
gatione priori: *d. l. fin. C. de novation. Maſcard. de probat. vol. 2.*
concluſ. 1107. in princ. Ant. Gabr. Rom. in ſuis concluſ. tit. de no-
vat. concluſ. 1. in princ. Menoch. de præſumt. præſ. 134. num. 36.
Ioan. Petr. Surd. conſ. 385. & conſ. 345. Ioan. Vincent. Honded.
vol. 2. part. 3. conſult. 40. Dergleichen allhier nicht geſche-
hen/ auch mit keinem worte nicht gedacht worden/ daß die
gewehrs verſchreibung/ numehr auffgehaben/ tod vnd
ab ſein/ vnd A. den verkauffer vmb einige gewehr ferner zu
belangen nicht ſolte macht haben: Denn/ ob ſolches
geſchehen/ würde die gewehrs verſchreibung B. nicht
vergeſſen/ vnd bey A. gelaſſen/ ſondern bald abgefodert
haben.

Anlangende nun ferner die Clauſul, evictionis præ-
ſtandæ, ſambt hette A. der gewehr ſich hiemit verziehen:
wird daran durchaus nichts geſtanden: Es hat auch
A. dieſe Clauſul, niemals recognoſciret, ſondern alß er
B. vorm Jahre/ wegen der gewehr beſprochen/ vnd derſel-
be mit dem Wort in der Cauſion evictionis præſtandæ
ſich ſchützen/ vnd loß würcken wollen/ dawieder auffs heff-
tigſte/ ſchrifft/ vnd mündlichen proteſtiret, vnd doli mali
exceptionem, errorem, ignorantiam linguæ latinæ, vnd
anders vorgewendet: daß nach bewilligtem anſtande der
hinterſtelligen Kauffgelder B. jhme/ dieſe Notul/ ſo in ori-
ginali, mit deſſen hand verfertiget/ noch bey handen/ zu-
geſchickt dieſe Clauſul, mit Lateiniſchen worten/ die A. la-
tinæ linguæ, per omnia, ignarus, nicht verſtanden: jhme
getrawet vnd was deroſelben meinung/ nicht nachgefra-
get, die obligation vollzogen/ vnd hernacher erſt/ alß/ wie
oben gemeldet/ Er jhn/ wegen der gewehr beſprochen/ in-
nen worden/ waß damit ſolle gemeinet ſeyn: Dergleichen
aber jhme/ in ſinn nicht kommen/ auch das wenigſte mit
einigē worte hievon nicht gedacht wordē: Welches er/ mit
erbarem Chriſtlichem gewiſſen betheweren: B. auch bey ſei-
nem gewiſſen/ alß ein erbar Mann/ ein anders nicht ſagen/
noch darthun kan. Kan derowegen dieſe Clauſul, quaſi
facta ſit renunciatio, doli mali, & evictionis præſtandæ
B. nicht vertragen: A. auch nichts ſchaden: auß folgenden
Vrſachen: Quia † clam, contrà voluntatem, in frau- 68
dem, & præjudicium partis, quæ de renunciatione hu-
juſmodi, nec dixit, nec cogitavit quicquam, inſtrumen-
to adſcripta: *l. cum precibus: 18. C. de probation.* Et, † ob id, 69
rei veritati obeſſe, aut obſtare nequit: *l. Imperator. ff. de*
ſtat. homin. Bald. in l. ſi cum ante. C. de donat. ante nupt. multo
minus voluntati, & intentioni contrahentis: Voluntas
† enim facit totum. *l. ex facto. ff. de hered. inſtit.* & primum 70
tenet locum: *l. in conditionibus. in pr. ff. de condit. & demonſtr.*
&, in omnibus dominatur: *l. cum quæſtio. in fin. C. de Legat.*
Eſtque communiter receptum; quod † approbatio 71
quælibet requirat plenam, & certam ſcientiam, ut quid
approbatum dicatur: *l. cum teſtamentum. l. non idcirco. C. de*
jur. & fact. ignorant. l. quo minus. § Iulianus. ff. rem rat. habet.
Ruin. conſ. 63. num. 24 vol. 1. Hier. Gabriel conſ. 36. num. 60. vol.
1. Natta. conſ. 636. num. 194. Et † aliàs obligationes nun- 72
quam extenduntur, ad non cogitata: *Late VVeſenbec.*
conſ. 42. Andr. Kobl. exercit. 11 num. 21. Semper † enim id 73
obſervandum, quod inter contrahentes actum eſt: & a-
pertæ voluntati omnimodò ſtandum: *Andr. Kobl. exercit.*
8. num. 32. ubi plur. Allegat. actuſque agentium non opera-
tur ultra eorum intentionem: eſtque † unuſquiſque, ut 74
verborum, ita actus ſui circa res ſuas verſantis, interpres
arg. l. ſi quis intentione. 66. ff. de re judic. l. 3. l. 7. ff. de ſupellect. le-
gat. cum ſimilib. Cumque † aliud hic ſit actum, aliud ſcri- 75
ptum, rei veritatē potius, quam ſcripturam inſpici, & at-
tendi oportet: ut habet *Vallerianus, & Galieni Impp. conſti-*
tutio in l. 1. l. 2. & tot. tit. C. plus val. quod agit. quam quod ſimul.
concip. facit l. ſi filiusfamil. § ſi autem ſolus. ff. ad SCt. Macedon.
l. ſi ſponſus. §. circa. ff. de donat. int. vir. & uxor. l. quamvis. 4 cum
ſeqq. C. ſi quis alteri vel ſibi. l. ſi ancillam. 7. C. de contrahend.
emt. l. cum ea. 21. C. de tranſaction. l. jubemus. 24. C. de probat.
l. 2. in fin. C. de fid. inſtrument. l. ſi ad ſcripturas. diſtinct. 9. Ma-
gis † enim in contractibus ſpectandum eſt quæ ſit vo- 76
luntas, quam quæ ſint verba: *l. 3. §. conditio. in fin. ff. de adim.*
legat. l. in conventionibus. ff. de verb. ſignif. l. non omnis. ff. ſi cert. pe-
tat. l. cum virum. C. de fideicom. Andr. Kobl. exerc. 9 num. 20 &
exercit. 13 num. 15. quodque † ſimulatè concipitur, nihil 77
operatur, & perinde eſt, ac ſi dictum, ſcriptum vel appo-
ſitum

ſitum non eſſet: *l.quod venditor.ff.de dolo.l.ſi quid.l.ſeq ff.de e-*
78 *dilit.edict.* Fraudemq; † ſignificat, & ob id nulliter adſcri-
bitur: *Cagnol.in l.hoc colore. num.1.per illum text.ff.de inoffic.te-*
79 *ſtament. Alexand.conſ.66.num.1.lib.4.* Et, † qui aliquid fa-
cit in conventione ſui lucri, & decipiendi adverſarij
cauſſa non poteſt non in dolo hærere: *l.ſi quis.& tot.tit.*
ff.de dolo mal.l.2.3.C.eod.l.ultim.C.de litigioſ. Eſtque ſimula-
80 tum † inſtrumentum, & quælibet inſtrumentorum
clauſula, occultè & ſimulatè adſcripta, quaſi corpus ſine
anima, & ſpiritu: *Bald in l.1.C.plus val.quod agitur.* Unde
81 † viribus jure caret, nec nomen inſtrumenti meretur:
Bart.in l.nemo poteſt.ff.de legat.1.Bald.in l.fin.§.in computatione.
82 *col.fin.C.de jur.deliber.* Quin † & exceptioni doli mali lo-
cus eſt: quia A. ita ſe non obligaſſet, ſi verborum ſenten-
tiam, & ſignificationem intellexiſſet, ac ſi ſciviſſet, illis
verbis ea, quæ geſta inter ipſos, & promiſſa non erant,
contineri: *l.2.§.circa.ff.de dol.mal.except.l.penult.§.mulier.ff.*
ſolut.matrim.l.qui ſine.3.ff.de condict.ſine cauſſa. Quomodo &
83 † legatario doli exceptio rectè objicitur, ſi appareat,
quod non legaſſet teſtator, ſi cauſæ ſtatum aliter ſe habe-
re ſciviſſet: *l.cum tale.72.§.falſam.8.ff.de condit.& demonſtrat.*
l.cum alienam.10.C.de legat. Quod autem in legatis juris
84 eſt, in ſtipulationibus quoque locum habet: &, † argu-
mentum à legatis ad ſtipulationes eſt reciprocum: *l.di-*
vortio.21.ff.de contr.& commut.ſtipul.ubi Iaſ.& alij.l.quæ de lega-
to.46.ibi gl.ff.de legat.1. Amplius etiam Erroris exceptioni
locus eſt: qui notoriè intervenit, ex facto alieno vendi-
toris, quod etiam ſapientiſſimos fallit: & juſta atq; tole-
rabili ignorantiâ emtoris, pretij reſidui ſolutionem, fini-
to tempo. e prorogato, promittentis: Quæ diſſenſum ge-
nerat, ipſo jure, & facto, in ipſo, quod tractatur negotio:
85 Siquidem † ignorans nunquam dicitur conſentire &
approbare: *l.ſi quis per errorem.ff.de juriſdict.omn.judic.Iaſ.*
conſ.107.in fin.vol.4.Ruin.conſ.48.num.12. Alexand.conſ.112.
in fin.Oldrad.conſ.329.in fin.ubi dicit: Quod allegans rati-
ficationem alterius debeat probare ſcientiam ratifi-
cantis, quod ſuvent factum de cujus ratificatione agi-
86 tur. Error † autem nemini nocere debet: *l.error.C.de jur.*
& fact.ignor.l.1.l.2.l.error ff.eod.l.nihil conſenſus.in princ.& §.
fin.ff.de reg.Iur.l.2.C.de error.calcul.l.illicitas.§.veritas.ff.de offic.
87 *Præſid.* Denique † ignorantia, atque error potius in ſcri-
pturâ præſumitur: quàm repudiatio vel renunciatio:
c.præſumitur.de reg.Iur.l.verius.cum gl ff.de probation.Decian.re-
ſpon.29.num.25.vol.2.Maſcard.de probat.concluſ.879.n.1.& 1.
vol.2.latè Frideric.Pruckm.conſ.2.nu.46.& conſ.5.num.48.&
88 *conſ.38.num.47.& conſ.8.num.120.* Eſt † enim renunciatio
quædam donatio; quæ emtori in mentem non venit:
nec veniſſe præſumitur, & ob id probari manifeſtè de-
bet: *Maſcard.tr.de probat.concluſ.1263.per tot.Decian.reſponſ.*
45.num.4.Bald.in l.ſive poſſidetur.in fin.C.de Probation.Gravet.
89 *conſil.949.num.14.& conſ.972.num.43.* Eſtque † aliàs re-
nunciatio ſtricti juris, eamque interpretationem ſemper
recipit, quâ vel non facta creditur, vel ſaltem renuncian-
ti minus præjudicarur; & noceatur: *c.cum de indebito.ff.de*
probation.l.tres fratres.l.veteribus ff.de pact.c.ſuper hoc.de probat.
Cephal.conſ.19.num.29.& conſ.29.num.47.Gravet.conſ.200.
90 *num.10.* actuſque † ad unum certum finem geſtus, non
debet extendi ad alium: juxta doctrinam *Fulgoſ.Alexand.*
91 *& Iaſ.in l.ſi convenerit.ff.de juriſdict.omn.judic.* ne † inducta
ad unum finem operentur contrarium: *Angel.conſil.351.*
92 *col.fin.Socin.conſil.35.colum.11.verſ.cæterum.volum.1.* nec † un-
quam præſumitur actus factus in forma, in qua ſibi da-
mnū eſſet illaturus: ut docet *Bald.in l.Lucius.§.Lucius.ff.de*
legat.1. quem ſequitur *Decian.conſil.11.num.33.volum.1.*
93 Quodque † in univerſum doli exceptioni, vel ne dolus
præſtetur, renunciari non poſſit, juris eſt manifeſti:
94 *l.contractus.23.ff.de reg.Iur.* hoc † enim bonæ fidei judicio
contrarium eſt: *add.d.l.27.§.3.ff.de pact.l.17.ff.commod.l.2.*
§.7.ff.depoſit.

Ad ſecundum B. argumentum, iſt ex ſupra deductis
leicht zu antworten: Wil der Verkauffer / daß Kauffgelt
haben / ſo wird jhme mit allem Fug wider deſſelben Kla-
ge/auff daß Gelt gerichtet vorgeſchützt / vnd opponiret;
exceptio † non impleti contractus, quod ſcilicet vendi- 95
tor, non omnes res diſtractas tradiderit, vel non liberè,
non vacuè, non integrè, non effectualiter, tradiderit:
l.2.§.1.l.qui pendentem.& l.bona fides.ff.de act.emt.Vendel.
Schilling.in excep.forenſ.explan.pag.477.& 491.Oldendorp.
in enchir.except.cap.53.pag.359. Vnd ehe dann † ſolche tra- 96
dition von Verkaufferen beſchicht, iſt der Kauffer de jure
& conſuetudine berechtiget / ſich deß juris retentionis
zugebrauchen / vnnd am Kauffgelt ſo viel ime zubehal-
ten / als ſolcher Mangel Nutzung außtregt. *l.Iulianus.§.*
offerri.& ibi Bartol num.4.ff.de act.emt.Coler.de proceſſ.execut.
part.1.cap.2.num.225. Quod † jus retentionis adeò favo- 97
rabile, ut etiam contra executionem ſententiæ conce-
datur: *Magon.deciſ.Lucenſ.81.num.6.* Sonſten wann der
Verkauffer die letzten Kauffgelder hinweg hette / würde er
dem Kauffer hernach die Feigen weiſen / jhn in frembde
vnd andere Gerichte ziehen; ubi difficilior eſſe evictio-
nis proſecutio: welches aber die Rechte nicht zulaſſen:
Die ordentliche Obrigkeit auch nicht nachgeben wird:
Zumal / weil ohne diß zu Recht verſehen: Quod execu-
tionem † non mereatur emtio, vel obligatio, pro ſolu- 98
tione pretij, cui obſtat evictio: ad quam, ex naturâ con-
tractus tenetur venditor, etiamſi nulla accedat ſtipula-
tio: *l.non dubitatur.C.de evict.l.ex emto.ff.de act.emt.Coler.*
d.tract.p.4.cap.3.num.12.in fin. Auch hat diß falß contrà
venditorem ſtat / Exceptio plus petitionis, cauſſa, &
tempore, in deme er die völlige Kauffſummn haben / vnnd
doch nicht vorhin gewehren wil. Hujuſmodi † autem 99
exceptione, executionem differri, juris eſt indubitati:
Coler.d.part.4.cap.1.num.65. quantumvis inſtrumentum
ſit juratum: *Coler.part.5.cap.3.num.3.* Omneſque † ex- 100
ceptiones, tam dilatoriæ, quàm peremtoriæ, quæ in
proceſſu ordinario, ante litem conteſtatam opponi ſo-
lent, in proceſſu etiam executivo poſſunt opponi in pri-
mo termino judiciario: *Coler.d.part.4.cap.1.num.66.*
95.97.

Auff daß dritte argument, es ſey nach Böhmiſchen
Recht die Gewehr ſchon verjähret; iſt die Antwort: Daß
C. in Oberlauſitz gelegen / vnnd der Kauff nach Sächſi-
ſchem/dieſer Ort vblichem Recht beſchehen; B. auch nicht
in formâ Bohemica; ſondern in forma juris communis
zur Gewehr ſich allezeit im Kauff vnnd Gewehrsbrieffe
verbunden: mit dieſen formalibus verbis: Aller vnd jeder
zu vnd Anſprüche/ wie die Nahmen haben / vnd ſich auff
gemeltem Gute C. finden möchten / zu jederzeit zuver-
tretten / vnd alſo gäntzlichen / wo es hanget vnnd langet
ſchadloß zuhalten: Davon ferner Rechtens: quod in
† conventionibus, non curtæ dominicæ, neque provin- 101
ciæ, in qua Curia Domini ſita eſt: ſed ejus loci, ubi res ja-
cet, & contractus eſt celebratus, mores ac leges intueri
oportet: *Bodin.lib.2.de republ.cap.2.num.192.fol.310.Schra-*
der de feud.part.5.cap.2.num.46.Weſſenbec.conſil.30.num.12.
Nicol.Everhard.tun.conſil.41.num.130.vol.1.Carol.Molin.in
Conſuet.Pariſ.tit 1.§.12.num.35.& ſeq.& plenius Roſenb.cap.
1.quæſt.14.ubi vide.

Noch weiter iſt verſehenen Rechtens: Quod, † nec 102
longi temporis præſcriptio evictioni obſtet: *l.cum.21.C.*
de eviction. Soluſque † temporis curſus præſcriptionem 103
non cauſat, niſi habeat comites ſuos: *ſecundum gloſ.inc.duo*
ſimul.de offic.ordi.l.obligationum.§ placet.ff.de obligat.& action.
Nec † procedit præſcriptio, quæ conjuncta eſt cum læ- 104
ſione alterius: per ea, quæ tradit *Ruin conſil.170.num.34.*
volum.1.quem refert Cephal.conſil.445.num.44.lib.1. Cum † 105
præſcriptio excludi potius dicatur, quam ut per eam
quis decipiatur: *argt.l.1.§.magiſtratum.ff.de exercit.ac Tiber.*
Decian.conſil.13.num.39.vol.2. Wann auch B. gewiſt/oder
bey ſich befunden/daß A. ſich an der Gewehrsfoderung ver-
ſchwiegen, würde er die Claulul, evictionis præſtandæ, in
der ſein Gewiſſen/vnd die beſchehene Abhandlung der ob-

ri

ligation nicht eingeſtickt haben/ A. damit zuberücken/ vnnd
hinder daß Recht zuführen: dagegen er billich im Böhmi-
ſchen Recht/ weiter nachſchlagen/ vnd bey der Kauffhand-
lung, wie auch bey folgender Abrede vnd Vergleichung
deß bewilligten Auſtandes der reſtirenden Kauffgelder/ in
acht nehmen ſollen/ Statrecht lit. G. n. 38. Der Verkauf-
fer iſt ſchuldig alle Dienſtbarkeit vnd Beſchwer/ oder ſon-
ſten Schulden/ darauff verkaufft/ dem Kauffer klar vnd
lauter/ ehe dann der Kauff beſchloſſen wird/ vermelden,
vnd davon richtigen Bericht geben: Denn/ das gebühret
auffrichtigen Leuten/ daß ſich einer dem andern im kauf-
fen vnd verkauffen auffrichtig verhalt; Diß was frey iſt/
verkauffe/ vnd mit vertuſchung/ vnd verhaltung der Sa-
chen in Beſchwernüß/ vnd künfftige Rechtfertigung nicht
einführe. Welches alles nicht juris Bohemici; ſondern ju-
ris naturalis, gentium, & civilis iſt/ daß keiner den andern
106 † im kauffen vnd verkauffen vervortheile: Der Verkauf-
fer auch ſchuldig in dergleichen Fällen/ ſolche Summa
dem Kauffer/ wider zugeben. denn ſonſt der Kauffer nicht
ſo viel darür geben hette; ſo er von der Dienſtbarkeit/ vnd
anderer Verhafftung/ oder Beſchwer/ gewuſt hette. Con-
fer de hac re: *Alfonſ. de Caſtr lib. de pœn. legal cap. 5. Bald. in auth.
ad hæc. C. de uſur gl. in l. 197. ff. de reg. iur. Anton. Butr. in c. penul-
tim extr. de emt. Alexand. in addit. ad Bartol. in l. 22 §. 3 ff. locat.*
Hiermit nun ſind ex fundamento abgelehnet alle vnd jede
prætenſiones, damit B. in der Hauptſachen der Gewehr
ſich zuentbrechen vermeinet: vnd iſt in dieſer kurtzen dedu-
ction oberzehlter controverſien, ſummariter vor Augen
geſtellet/ der gantze Streit/ in dilatorijs vnd peremtorijs,
vnd ſo viel dargethan/ vnd erwieſen. daß in allewege B. ad
evictionem verbunden/ vnnd hierauff alſo billich zuer-
kennen: A. auch nit ſchuldig ſey die hinderſtelligen Kauff-
gelder zuerlegen/ ehe vnd zuvor allen vnd jeden Gewehrs-
mängeln abgeholffen/ vnnd Verkauffer ſeines Theils
würcklichen/ vnd effectualiter præſtiret; wozu er ſich im
Kauffbrieffe/ vnd Urbario, nominatim, vnd in ſpecie
verſchrieben/ vnnd verbunden: auch diſſerhalb zu keinem
proceſs, oder Klage ferner zuzulaſſen/ er habe dann vorhin
107 caviret, vnd ſatisdationem præſtiret: quam † etiam in
merè executivis præſtari oportere, à *Coler. de proceſſ. execut.
part. 4. cap. 3. num. 12. 13.* jam ante deductum. Dabey man
es hiemit bewenden leſſet/ vnd hierunter rechtlich Erkänt-
nüß erwartet. Signatum, Anno 1606.

N. N.

108 Vrthel †

Wir Rudolff/ ꝛc. wofern/ ꝛc. So wehre A. davon die Frage meldet/ vngeachtet ſeiner eingewenten Behelff/ ſeinem Verkauffer B. die noch reſtirende Kauffgelder vor zuenthalten nicht befugt. ſondern jhm dieſelbe ſampt den Intereſſen folgen zulaſſen vnnd zurichten ſchuldig/ von Rechts wegen. Prag den 8. Maij im 1606. Jahre.

Keyſerl. Appellation Præſident vnd Räthe.

CONSILIUM LXXIX.

Thema.

Mulier, etiam vivo adhuc marito, ratione dotis & dotalitij, fruitur iure prælationis, & retentionis, in bonis mariti, contra eius creditores, qui non expreſſam habeant hypothecam anteriorem.

SUMMARIA.

1 Species facti.
2 Vivo marito dotalitium non habet locum.
3 Publica ſcriptura eſt, quæ fit judicialiter, apud acta, & juſſu judicis.
4 Scriptura privata, contra tertium nihil probat.
5 Inſtrumentum privatum pro ſcribente, vel referente, plenam fidem non facit.
6 Res judicata pro veritate habetur.
7 Exempla magnum adferunt emolumentum, in cauſis & caſibus conſimilibus, parti, à qua ſtant.
8 Idem eſt judicium, de caſibus & cauſis, ſimilem rationem habentibus.
9 Alteri per alterum iniqua conditio inferri non debet.
10 Factum cujuſvis ſibi, non alijs debet eſſe nocivum.
11 Res inter alios actæ, ad alios extendi nequeunt.
12 Dotalia pacta robur habere, & omninò obſervari fas eſt.
13 Etiamſi ſcriptura non intervênerit, nec ſtipulatione fuerint firmata.
14 Dos ipſo jure conſtitutionem dotalitij importat.
15 Pro dotibus, ubique in ambiguis eſt reſpondendum & judicandum.
16 In faciendi obligationibus, præſtando intereſſe liberamur.
17 Ad intereſſe tenetur, ex pacto promittens, pretium ex feudo redactum, viciſſim ad emtionem feudi collocare.
18 Privilegium hypothecæ mulieri, ratione dotis, præ alijs creditoribus competens, incipit à tempore contracti matrimonii, ubi dos realiter fuit data, ſive numerata.
19 Jus mulieri, ratione dotis illatæ, quæſitum, illi auferri nequit.
20 Damni & lucri diſpar eſt ratio: & tolerabilius ac juſtius eſt, ut a lucro quis ſubmoveatur, quam ut alius indebitè damnum ſentiat.
21 Dotalitium eſt titulus oneroſus, quia dos, cui ſurrogatur, talis eſt.
22 Quæ ratione eventus incerta ſunt, pro lucro non habentur.
23 In donatione propter nuptias, mulier non minus, quam in dote, creditoribus hypothecam anteriorem non habentibus, præfertur.
24 Ubi eadem eſt ratio, ibi & idem ius ſtatuendum.
25 De ſimili ad ſimile rectè proceditur, quando eadem eſt ratio formalis, & effecti, vel ſubiecti, in utroque.
26 Differentia inter dotalitium & donationem propter nuptias.
27 Intellectus l. aſſiduis. C. qui potior. in pign. habe.
28 Dotalitii conſtituendi ratio certa eſt de iure Saxonico.
29 Mulier, ratione dotis, in concurſu creditorum, illis, qui poſteriorem expreſſam habent hypothecam, præfertur.
30 Proviſio hominis facit ceſſare proviſionem privilegij, aliarumque legum.
31 Quoad donationem propter nuptias, expreſſam anteriorem non habentibus, mulier æquè præfertur.
32 Donatio propter nuptias ſuo tempori ſervire, & inter creditores ſui temporis ordo haberi debet.
33 Dotis & donationis propter nuptias eadem ratio, idemque favor.
34 Donatio propter nuptias uxori debetur titulo oneroſo.
35 Hypotheca legalis uxoribus debita, nullo facto, etiam proprio, niſi iurato, nec per ſtatutum, vel conſuetudinem ipſis poteſt adimi.
36 Reipublicæ intereſt, dotes, cum omni cauſſa, cuiuſmodi eſt donatio propter nuptias, mulieribus eſſe ſalvas.
37 Dotium favore, plurima contra iuris communis regulas permiſſa & conſtituta ſunt.
38 Dos, vivo marito, repeti, & dotalitium peti nequit, niſi eo caſu, ubi maritus ad inopiam vergit, & mulier inde de ſubſtantia ſua periclitari videtur.
39 Conſuetudo non præſumitur, niſi probetur, & quidem plenè.
40 Conſuetudo non valet, cui lex expreſſè reſiſtit, vel derogat.
41 Moribus, vel conſuetudine induci nequit, ne mulier in dote, & donatione propter nuptias habeat hypothecam in bonis mariti, atque aliis creditoribus, poſteriorem habentibus, præferatur.
42 Quod nequit fieri pacto, nec etiam ſtatuto vel conſuetudine introduci poteſt.
43 Uxores non niſi iuratò, & certis ſolennibus adhibitis ſibi præiudicant, in privilegio & iure, ratione dotis & donationis propter nuptias ipſis competente.
44 Dotalia pacta, in quæſtione dotali & donationis propter nuptias, duntaxat attendi & conſiderari oportet.
45 Sententia de hac controverſia.
46 Sententiæ præterea duæ, de prælatione uxoris, in bonis mariti, ſubiiciuntur.

AUSPI-

AUSPICE JEHOVAH.

1 IN den † pactis dotalibus, zwiſchen A. vnd B im Jahr C. auffgerichtet/iſt deutlich verſehen, bewilliget vñ abgehandelt: Weil dem A. die NN. Thal. Ehegelt erleget/oder gefellige Verſicherung darvber eingeſtellet wird, daß er B. dagegen ſolle verleibgedingen, wie es diß Orts der Gebrauch/ nemlichen mit zehen pro cento, vnd die Keyſerliche Pollicey-Ordnung beſchloſſen. Was auch B hinführo/ durch Teſtament ererben/ oder in andere Wege ein mehres bekommen möge / es ſey viel oder wenig/vnd auß ehelicher Pflicht vnd Liebe A. zueignen würde: ſolte er gleichfals / wie am Heuratgut B. darauff zuverleibdingen ſchuldig ſeyn: So aber ſolches nicht geſchehe/ ſolle daſſelbige Hauptgut / ſampt der Nutzung vnd Beſſerung/ in B. Hand / vnnd Gewalt / vngehindert ihres Ehegenoſſen/oder der ſeinigen/ rühiglich ſtehen vnd bleiben. Nun hatt zwar A. das eingebracht Gut / als nemlich die NN. Thal. Ehegeld / vnd dann die andern N. Thal. ſo B. hernacher ſtante matrimonio, auß großväterlicher / vnd großmütterlicher Erbſchafft zugefallen/ vnnd A pro datis augmento, in der Eheſtifftung agnoſciret, vnd angenommen / ſich auch ad dotalicium dagegen verobligiret, bahr empfangen / die Verleibgedingung aber/ von einer zu der andern Zeit/verſchoben: Die dann auch B.per metum reverentialem heftig bey A. nicht urgiren dörffen ſondern jederzeit in omnem eventum, auff die pacta dotalia, deren Buchſtablichen Inhalt, vnd auff die darinn befindliche convention, obligation, vnd Zuſage ſich verlaſſen.

Jnmittelſt aber A. durch Gottes Verhengnüß/ vnd dz er in vielen Bürgſchafften/vor andere Leute geben müſſen/ auch durch andere Fälle/ſo weit in Schulden gerathen, dz man darvor halten wil / es würden ſeine Güter/ zu dero volnſtändigen Bezahlung nicht zureichen: worvber B. mit den creditoren, in concurſum, vnd ſo weit in Streit gerathen/daß ſie/das Ehegelt/vnd deſſen augmentum, als die N. Thal. B. zwar paſſiren laſſen; an dem Gegenvermächtnüß aber/ohne rechtlich Erkändnüß nichts geſtehen wollen; Auß folgenden Vrſachen.

2 Erſtlich/es ſey † vñ könne/vivo marito kein Leibgeding gefodert werden: *argt. l. ſi conſtante. ff ſolut. matrim. l. pro oneribus. C. de iur. dotium l. dotis fructum. l. quamvis ff. eod. Conſultat. Lipſienſ quaeſt. 8 part. 1* Lehnr *cap. 31. in fin gloſ. in* Lehnr. *c. 56. n. 10. gl.* Landr. *lib. 1. artic. 21. ſub lit. D.*

Vors ander/es ſey wider den Landesbrauch/daß in cõcurſu creditorum, da deß debitorẽ güter zu bezahlung aller Schulden nicht zureichen; der Frawen einig dotalitium den Creditoren zu Nachtheil paſſiret werden ſolte: Dann alſo ſtehet *in Conſtit. Elector.* 28. *part.* 1. außdrücklich mit dieſen Worten geſchrieben: Vñ nach dieſem ſol deß Schuldners Eheweib/mit ihrem eingebrachten Gut/ſo viel ſie deß erweiſen kann, allẽ andern Gläubigern/ſo nicht außdrückliche eltere Pfandung haben / vorgezogen werden: in dem Gegenvermächtnüß aber hat ſie ſich dißfals der prioritet den Gläubigern zu Nachtheil nicht anzumaſſen.

Vors dritte, ſey de jure kein dotalitium, ohne conſens deß Amptes: allhier aber ſey kein Leibgeding im Ampt niemals geſucht/noch erfolget: vnd ob zwar in den pactis dotalib. ſey zugeſagt / daß es geſchehẽ ſolte: were doch ſolches vnterlaſſen. vnd könte alſo auß der bloſſen Eheberedung/ſo dißfals/pro privatâ ſcripturâ zuhalten / nichts inferiret,
3 noch probiret werden. Publica † enim ſcriptura non eſt,
niſi, quæ fit judicialiter apud acta; judiciſq. juſſu: *Bald. in rubr. C. de pignor. n. 4. & 5.* Et publicum inſtrumentum non eſt, quod manu notarij non factum; neq; Sigillo publico ſignatum: neq; publicâ magiſtratus autoritate interveniente publicatum: neq; de archivo publico extractũ:
4 neq; à partibus, aut teſtibus ſubſcriptum: ſcriptura † ergò & inſtrumentum privatum eſt: quod contra tertium planè nihil probare conſtat: *text. in l. epiſtola. in pr. ff. de pact. l.*
exemplo. C. de Probat. Menoch. de arbitr. judic. caſ. 94. n. 22. Fab. de Mont. tract ſing. reg. c. 64. n. 5. Gail. lib. 2. obſervat. 25. n. 9. quin
immò † illud pro ſcribente, vel referente, plenam fidem 5
non facere in jure notiſſimum eſt: *l. rationes. l. inſtrument. C. de probat cum ſimilib. Covar. pract. quaeſt. c. 22. in pr. Gail. lib. 2. obſerv. 20. n. 1 ubi hanc ſententiam communem dicit.*

Vors vierte/ſo weren auch exempla rerum judicatarũ vorhanden, da in dergleichen Fällen, vorhin anders erkant/ vnd in concurſu creditorum, da die Güter nit zureichen/ einig Gegenvermächtnüß / niemals verſtattet/noch paſſi-
ret worden. Res † autem judicata pro veritate habetur: 6
l. res judicat. a. ff. de reg. jur. l. ingenuum. ff. de ſtat. hom c. cum inter. §. fin. de ſentent. & re judic. Rol. à Valle. conſ. 98. n. 2. vol. 2. Et † ex- 7
empla magnum afferunt emolumentum, in cauſis & caſibus conſimilibus, parti à qua ſtant: *Tiber. Decian. in apologia,*
contra Alciat. Ut † in caſibus & cauſſis ſimilem rationem 8
habentibus, idem ſit judicium: *per l. damni infecti. ff. dam. infect. Franc de Ponte. conſ. 97. n. 23.*

Vnd dann vors fünffte / ſo were in den pactis dotalib. die Verleibgedingung nicht præciſè, ſondern alternativè verſchrieben: daß nemlichen/ B. entweder verleibgedinget/ oder aber dz Ehegelt/ vnd deſſen augmentum, ſampt der Nützung vnd Beſſerung in ihrer Hand vnd Gewalt vngehindert behalten ſolte Daß nun ſolches nit geſchehen/B. vnd die ihrigen / Freunde vnd Vormünden A. getrawet/ vnd die Gelder jme außgezehlet, ehe er B. hinwider mit Leibgeding verſorget, daß könten ſie niemanden anders/ als ih-
nen ſelbſt zuſchreiben; cum † alteri per alterum conditio 9
iniqua inferri minimè debeat: *l. non debet. ff. de reg. iur. l. iniquiſſimum. ff. de jur. & fact. ignorant.* Et factum unius, nõ poſ-
ſit alteri præjudicare: quia factũ † cujuſvis ſibi; non alijs 10
debet eſſe nocivum: *l. factum cuiq; ff de Reg. Iur. l. 1. ff. de alien. jud. mut. cauſſ fact. c. non debet. ibi Dyn. & Petr. Peck de Reg. Iur. in 6. Joh Petr. Surd. conſ. 22. n. 29. conſ. 145. n. 30. Decius conſ. 148.*
n. 30. & 37. Et, † res inter alios actæ, ad alios extendi non 11
poſſunt: *l. ultim. C. de re judic. l. ſi cui. §. iis autem. ff. de accuſat. l. Modeſtinus ff. de except. rei judic. tot. tit. C. res inter alios acta. c cum ſuper. c. præterea. de re judic. c. inter dilectos. de fid. inſtrument.* Dawider iſt B. der tröſtlichen Zuverſicht zu Gott/ irer Obrigkeit/ vnd den Rechten: es ſolle daß Gegenvermächtnüß jhr zu Recht zufallen/ vnd hieran nichts aberkant werden: auß folgenden Vrſachen.

Dann erſtlich in den pactis dotalib. daſſelbe deutlich iſt
verſchrieben vnd zugeſagt: Dotalia † autem pacta inpri- 12
mis robur habere, & omninò obſervari debere conſtat: *l. legem. C. de pact. l. 1. C. de pact. convent. ſuper dot. & donat. propt.*
nupt. etiamſi † ſcriptura non intervenerit, nec ſtipulatio- 13
ne fuerint firmata *l. ad evictionem. C. de dot. promiſſ l. 1. C. de rei uxor. act. adde part. 2. Conſtit. 42. ibi:* Da aber deßwegen/ wie es zuhalten/gewiſſe *pacta*, vnd Vereinigungen auffgerichtet/ dieſelbigen müſſen zuforderſt in acht genommen / vnd darauff geſprochen werden.

Vors ander, iſt ſolche promiſſio dotalitij geſchehen zu der Zeit/da A. noch wenig / oder nichts ſchuldig geweſen. Vnd alſo lengſt zuvorn / ehe dann einig Amptsconſens, auff ſeine Güter/ſeiner Schulden halber geſucht / vnd erlanget worden: dahero es billich heiſſet/ qui prior tempore, potior jure. weil nemlich A. zu der Zeit / per pacta dotalia B. verſorget/vnd ſich gegen jhr verſchrieben/als er es anderer Schulden halben/wol thun können vnd ſollen: daß B. deſſen ſich billich zufrewen vnd dz jenige/waß er ihr/vñ den ihrigen/auff allen Fall/ſeines Abſterbens vnd Vnvermögens / alſo pro competenti ſolatio zuverleſſigen Vnterhalts/verordnet/vñ zugeſagt, durch keinerley Schein rech-
tens nit entzogen werden könne: bevorab/vnd inſonderheit/
weil † die Mitgifft ipſo jure, die Eigenſchafft der Gegen- 14
vermachung an ſich hat: & abſque alio facto hominis conſtituta habetur: *Conſultat. Conſtit. Saxon. part. 1. de contract. quaeſt. 12.*

Vors dritte/beſagen obangezogene formalia verba der Eheſtifftung: daß A. alternativè, ad dotalicium, oder ad

Digitized by Google

intereſſe, ſich verſchrieben: ſind auch dieſelben Wort/da
ſtehet: die Gelder ſolten an Capital ſampt der Nutzung vñ
Beſſerung in B. Hand vnd Gewalt verbleiben/ in favorẽ,
dotis matrimonij, & onerum ejuſdem, die B. nit weniger
die N. Jahr hero hart obgelegen / alternativè zuverſtehen:
Wann die Verleibgedingung nit erfolgte / ſolte entweder
B. macht haben die Gelder bey jhr zubehalten / in andere
Wege außzuleihen/vnd zu nützen/jhres Gefallens. oder a-
ber / da fern B. ſie auß ehelicher Liebe vnnd Pflicht A.
außzehlen würde/er ad præſtationem uſurarum von dato,
beſchehener Außzehlung verbunden. vñ es eben ſo viel ſeyn/
als weren ſie jhme von einem Frembden geliehen/ die Gel-
der auch nach ſeinem Abſterben/oder erfolgtem vnvermö-
gen/in welchen bey den Fällen repetitio dotis, ſtat hat/B.
cum omni cauſſa, & intereſſe, hinwider erſtattet werden:
vnd daß es zwiſchen jnen beyden ſolches Einbringens hal-
ber nach der gemeinen Rechts regul/ *in l. Iulianus. §. offerri. ff.
de act. emt.* heiſſen ſolte: Qui non facit, quod debet, non ac-
cipit, quod oportet. A. auch deß dominij dotis, vnd deſſen/
was er ſonſten jure mariti zugenieſſen gehabt/inſonderheit
deß beneficij *l. in rebus. 30. C. de jur. dot.* Quod dos, & totum
uxoris patrimonium, in dominio ſit mariti: ſo weit ſich be-
geben haben wolte. Vnd wollen die Rechte: quæ ſemper,
& ubi jure favent dotibus, & fragilitati ſexus fœminei:
15 quod † ubiq; in ambiguis pro dote ſit reſpondendum,
& judicandum *l. in ambig. 70. ff. de jur. dot. l. 85. de reg. jur. l. 1. ff.
Solut. matrim. quem. dos petat. l. Cajus. 45. ff. eod. Vacon à Vac. lib.
6. declarat. jur. cap. 92. n. 9. text. in l. fin. C. ad SCt. Vellejan. l. aſſi-
duis. 12. C. qui pot. in pign. l. ſi ego. § ſi res. verſ. ſed benignius eſt. ff. de
jur. dot.* Wenn man nun vberſchlegt die Intereſſe von N.
Thal. de dato beſchehener Außzehlung mit ſechs pro cen-
to, erreichen dieſelben faſt das Capital: vnd werden pari
jure, & privilegio prioritatis & prælationis von B. bil-
lichen gefordert: ſequitur enim acceſſorium naturam e-
jus, cui accedit: idemque juris eſt in acceſſorio, quod eſt
in principali: Stehet aber doch / meines Erachtens / bey
der Creditoren Wahl vnd electiõn, ob ſie B. die Intereſſe
de præterito zu einem ehrlichen Nutz geben; oder aber/
das Gegenvermächtnüß / welches ſie namnã rückfellig/
nachmals conſtituiren wolle. Vnd ſint in effectu, quod
bene notandum, die Intereſſe der Ehege der diſſfals pro
donatione propter nuptias, vnd vor daß Gegenver-
mächtnüß / ex mente, & verbis pactorum dotalium
zuachten.

Vors vierte / kompt B. zuſtatten: Ob wol de jure
Saxonico in univerſum, weder in feudalibus, noch in do-
dialibus, vnbewegliche Güter/ ohne Conſens der Lehens-
herrſchafft/oder anderer Obrigkeit/kräfftiger Weiſe/nicht
verpfändet/ noch verſchrieben/ werden können: Jedoch
jure ſingulari das Marggraffthumb Oberlauſitz dahin
ſtadlichen privilegirt. vnd befreyet. daß ein jeder ſeine Le-
hengüter ſeines Gefallens ohne Conſens deß Lehnherren
kann vnd mag verpfänden. mit Schulden beſchweren/ vñ
gar verkauffen. In deme nun A. ſich dergeſtalt in pactis
dotalitiis gegen B. verobligiret / wofern er ſie nicht würde
verleibgedingen/wie in Schleſien bräuchlich / daß ſie auß
ſeinen Gütern inkünfftig jhr eingebracht Gut/ſampt den
Zinſen/vñ aller Nutzbarkeit die ſie jr vorbehaltẽ/hinwider
haben/vnd erlangen ſolte: hat er deſſen gut fug/vnd macht
gehabt jure privilegij, per quod juri cõmuni derogatur.

Vors fünffte / kompt diſſfals zuſtatten/weil A. wie ob-
ſtehet/B. die Verleibgedingung verſprochen; auch vigore
privilegij wol verſprochen / vnd ſich darzu verbinden kön-
nen: vnd die obligatio facti iſt/daß er nachmals ad factũ,
oder per æquipollens, ad intereſſe verbunden/vnd ſeine
Güter/jure dotis & dotalitij von dato erfolgeter Ehebe-
16 redung / B. davor verhafftet; Io † faciendi obligatio-
nibus enim præciſè quidem ad faciendum nemo
obligatur: ſed, ſi non fecerit quis, quod promiſit,
ad intereſſe tenetur, quanti mea ſcilicet intereſfuit fieri,
quod petitur: *l. ſi quis. 13. §. 1. ff. de re judic. l. ſi ita. 14. l. ſtipu-
lationum. 68. l. quoties. 81. l. ſi inſulam. 84. l. ſi quis. 112. §. 1. ff. de Verb.
oblig. Andr. Kohl. exercit. Iur. Civil. 13. num. 11.* Dahero/ † ad ex- 17
emplum, zu Lehnrecht verordnet / wann einer ex pacto zu-
geſagt/ſein Gelt/daß er von einem Lehngut bekompt/wider
an Lehen zuwenden / vnd ſeine Brüder / oder Vettern in
geſamte Hand zubringen/welches auch obligatio eſt / ad
factum, daß er vnd ſeine Erben / ad intereſſe verhafftet:
part. 3. Conſtit. Auguſt. cap. 30. ibi: es ſind aber die Erben *ad in-
tereſſe* verhafft / vnd müſſen deß verſtorbenen Zuſage/als
Erben halten. Alſo auch/wenn einer ex pacto zuſaget/ ſein
Weib zuverleibgedingen/iſt er darzu/oder ad intereſſe, mit
allen ſeinen Gütern/ von dato beſchehener Eheberedung /
verbunden: vnd † hat daß privilegium hypothecæ, ſo deß- 18
wegen der Frawen / vor allen andern Creditoren gebüh-
ret/ſeinen Anfang/von Zeit der volnzogenen Ehe / wenn
die Mitgifft zuvorn/oder folgendes würcklichen einbracht:
wie allhier geſchehen: *Part. 2. Conſtit. 24. Negus. de pignor. par.
2. membr. 40. n. 80.* Dahero/vnd dadurch daß B. hoc noſtro
caſu, ein ſolch jus † quæſitum, zu der Zeit/ da noch kein 19
conſens auff A. Gütern vorhanden geweſen erlanget/wel-
ches jhr nunmehr ſine ejus facto, hoffentlich nicht genom-
men noch entwehret werden kann: *per l. ſolvendo. ff. de negot.
geſt. l. jus noſtrum. ff. de Reg. Iur. l. peto. § prædium. ff. de legat. 2. l. ul-
tim. ff. de pact. Andr. Kohl. exercit. Iur. 17. n. 9. & exercit. 15. num.
74. Anton. Gabriel. commun. concl. lib. 3. tit. de jur. quæſit. als. non
toll.*

Vors ſechſte/ befindet ſich B. diſſfals in terminis damni
vitandi: die Creditores aber certiren wider ſie de lucro ca-
prando, ex re ipſius: in deme ſie jhren Zuſtand ſchmehlern/
vnd ſie mit ledigen Händẽ/ auß den Gütern/weiſen wollẽ:
Da nun † autem & lucri, diſpar eſt ratio: *Gravet. conſ. 842.* 20
n. 4. conſ. 936. n. 33. & conſ. 957. n. 8. Unde ſemper multò to-
lerabilius & juſtius, ut à lucro quis ſubmoveatur, quam
ut alius indebitè damno afficiatur: *l. at ſi quis. §. ſed ſi addita.
ff. de religioſ. & ſumt. fun. l. fin. § licentiam. C. de jur. deliber. l. Pro-
culus. ff. de damn. infect. l. ſi is cui. §. ejus. ff. de ſurt. Gravet. conſ. 120.
n. 2. vol. 1. Bart. in auth. quas actiones. nu. 3. C. de SSt. Eccleſ. And.
Kohl. exercit. Iur. 1. n. 2. & exercit. 13. n. 35.* quodque † dotali- 21
tium titulus ſit onerosus, inde probatur, quia dos, cui
ſurrogatur, talis eſt: *l. pro oneribus. C. de jur. dot. Iaſ. in l. ſi dona-
tor. § ſi quis. n. 10. de condict. cauſ. dat. cauſ. non ſecut. Rol. à Valle,
conſ. 85. n. 13. vol. 1. Cephal. conſ. 740. n. 11. vol. 5. Thoming. dec. 30.
n. 26.* idemq; † propter incertitudinem eventus, cum ce- 22
rius mori poſſit uxor, eaque mortua, dos & dotalitium
expiret: quod genus pro lucro non habetur: *l. de fideicom-
miſſo, ubi Caſtrenſ. C. de tranſact. Dan. Moller. part. 1. Conſtit. 28.
n. 55. 56. & ſeqq.*

Vors ſiebende / als im Jahr 1596. vnd 97. zwiſchen
den Zwickawiſchen Creditoren, vnd Vlrich von Nei[?]ens-
bergs zu Zwickaw Witib/ jhres Gegenvermächtnüß halber Streit vorgefallen/ vnnd jhr daran nicht/ oder je zum
wenigſten die prioritet nicht geſtanden werden wöllen: weil
in den Sächſiſchen Conſtitutionen verſehen *part. 1. Con-
ſtit. 28.* Daß in dem Gegenvermächtnüß/ die Witwen ſich
diſſfals der prioritet, den Gläubigern zu Nachtheil nicht
hetten anzumaſſen: weil auch die Witib/ in dieſem Marg-
graffthumb / vnd im Ampt Görlitz / keinen Leibgedings-
brieff/auff die/ dieſer Ort gelegene Güter / niemals erlan-
get / ohngeachtet ſie einen Churfürſtlichen Leibgedinges
Brieff in alio territorio, auffgerichtet/vorzulegen gehabt:
die Witib aber hiergegen auff jhres Mannes Zuſage: It-
tem. auff diß/quod dotis, & dotalitij idem ſit favor, ea-
demque ratio: quod dotalitium ſit titulus oneroſus, vnd
auff andere fundamenta mehr: Inſonderheit auch auff deß
Landes privilegium ſich beruffen/daß/ vermöge deſſelben/
jhr Mann ohne deß Ampts conſens, jhr habe / daß ſeine
zum Leibgedinge verſchreiben / vnnd verpfänden können;
vnd daß dieſer Ort anders / als im Churfürſtenthumb/
die conſens der Aempter/nicht eben de ſubſtantiâ dota-
litij, zuachten: vnd dann auff die diſpoſition *l. aſſiduis. C.
qui potior. in pign. hab.* quod, † in donatione propter nu- 23
ptias,

ptias, non minus, quàm in dote, mulier præferatur creditoribus, anteriorem hypothecam non habentibus: *per l. ſi conſtante. 19. verſ. jura etiam hypothecarum. C. de donat. ant. nupt. l. ubi adhuc. ff. de jur. dot. Schneidvv in §. fuerat. n. 35. & 36. Inſtit. de action.*

Iſt hierauff bey der löblichen appellation An. 97. ad acta erkant/vnd daß Vrthel der Fraw Wittib zugefallen: Die Creditores auch ſich darauff mit jhr gebührlichen abgefunden: Jnmaſſen ſolch Vrthel/ ſampt den Actis, noch bey der Appellation Cantzley Regiſtratur/in Sachen der Zweckawiſchen Erben vnd Creditoren, contra Vlrich von Rechenbergs Wittib vorhanden ſeyn wird: Was nun daſelbſt in foro contradictorio, vor recht vnd billich erkannt/wird hoffentlich/ob eandem cauſam auch B. dißfals recht, vnd ſie deterioris conditionis nit ſeyn können:
24 Ubi † enim eadem eſt ratio; ibi idem jus, ſine omni exceptione obtinere ac ſtatui debet: *l. illud. ff. ad L. Aquil. l. à Titio. ff. de Verb. obligat. l. Gallus. §. & quid ſi tantum. 6. l. ſi item.*
25 *ſcriptum. l. Titius. §. 1. ff de liber. & poſthum.* Et, † de ſimili, ad ſimile, omninò procedendum eſt, quando eadem eſt ratio formalis, & effecti, vel ſubjecti, in utroque: *Felin. in c. 1. extr. de Sponſalib. Everhard. in loc. legal 13. à ſimili per tot.*

Vnd haben ſonders Zweiffel vors achte/ welches zu mehrer Ergründung jhres Intents B. abermals heilſamlich zuſtatten kompt/ die Herren Appellation Præſident vnd Räthe/pro ratione decidendi, deß obbemelten Falls in conſideratione gehabt zweyerley:

Daß erſtlich/ quoad formam & conſtituendi modũ ein Vnterſcheid ſey/zwiſchen einem Gegenvermächtnüß vnd Leibgeding: ſive, inter donationem propter nuptias & dotalitium: Ob ſie wol ſonſten in effectu ad unum a-
26 pophtegma concurriren. Dotalitium † fit judicialiter, in feudo, cũ conſenſu Domini: Donatio propter nuptias aber/vnd ein bloß Gegenvermächtnüß/kann auch wol extrajudicialiter, vñ privatim, per pacta dotalitia verſchrieben/vnd zugeſagt werdẽ/in qualibet re mobili, vel immobili ex diſpoſitione juris civilis: nach welchem ohne diß ein jeder ſeine Güter/ ohne gerichtliche Inſinuation, oppignorirẽ vnd verpfänden kann/ nicht allein ſeinem Weibe/ pro donatione propter nuptias, ſondern auch einem jederem extraneo pro quolibet debito: vnd diß in allodialibus: damit in feudalibus daß privilegium dieſes Marggraffthumbs einſtimmet/ daß in feudalibus, nichts weniger/ als in allodialibus ein jeder mit ſeinem Lehen/ ſeines Gefallens thun vnd laſſen möge.
27 Vors ander/daß ex diſpoſitione † juris civilis *in l. aſſiduis. in fin. C qui pot. in pign. hab.* die Weiber/quantum ad donationem propter nuptias, eodem jure, non deteriori, cenſiret werden ſollen/cum alijs creditoribus, daß ſie ſonſten in dote haben: ita, ut, qui creditores hypothecam anteriorem habent, ſive tacitam, ſive expreſſam, in bonis mariti, mulieribus in ea donatione, & in dote præferantur; qui verò poſteriores ſunt tempore, illis poſtponãtur. Verba textus in ſæpe *d. l. aſſiduis.* ſunt plana: ait enim Imperator: Hæc autem tantum ad dotem ſancimus, nõ ante nuptias donationem, quam ſuo tempori ſervire diſponimus, & habere inter creditores ſui temporis ordinẽ: additâ ratione; quod pro lucro fovere nolit mulieres: ſed ne damnum patiantur, ſuiſq; rebus fraudentur, curare velit. Unde intelligitur: Imperatorem exiſtimaſſe, ita demum pro lucro foveri mulieres, ſi non ſolum in dote illatâ, ſed etiam in donatione propter nuptias, alijs creditoribus mariti, anteriores hypothecas, ſive tacitas, ſive expreſſas habentibus, vnd denſelben zum Nachtheil præferrentur: Damnum autem ſentire, & jure ſuo fraudari, ſi habentibus poſteriores hypothecas, poſtponerentur, contra notiſſimam illam juris regulam: Qui prior eſt tẽ-
28 pore potior eſt in jure. Damit dann † ad literam die Sächſiſchen Recht einſtimmen: *in gloſ. artic.* 22. Weichb. *col. 4.* ubi formulam ſententiæ, illo tempore, hoc in caſu uſitatæ, refert his verbis: Hierauff gehet nun ein Recht: Die Fraw gehe mit jhrer Morgengabe/ vor allen Schulden/die jhr Mann auff dem Gute macht/(nach der Hochzeit/ denn ſie niemand daran gehindern möge: Concordant die Sächſiſchen Conſtitutiones, *part. 1. Conſtitut. 28. ibi:* Jedoch/das der Leibgeding halber verordnet/ bleibet es bey Würden vnd Kräfften; ubi notabiliter *Dan. Moller. n. 50. & ſeqq. Item part. 2. Conſtitut. 16.* in qua Elector conſuetudinem ſuarum ditionum confirmans, qua mulieres etiam abſque juramento, pro maritis ſuis intercedentes, efficaciter obligantur, non res tantum dotales excipit, ſed ſimul etiam res, quę in donationem propter nuptias, vel dotalitium, mulieribus conſtitutæ ſunt. Unde infert *Moller. part. 1. Conſtit. 28. n. 53.* refutans illorum ſententiam, qui putant, ex verbis *d. Conſtit. 28. §.* in dem Gegenvermächtnüß aber/ꝛc. donationem propter nuptias omninò mulieres peti non poſſe, quamdiu alij extent creditores mariti; ſed tum demũ admitti debere, ubi omnib. alijs creditoribus ſatisfactũ prius fuerit: Si eas donationes poſt reliquos creditores omnes demum, non tantũ hypothecarios, ſive priores, ſive poſteriores ſed & Chyrographarios dimiſſos, mulierib. deberi voluiſſet, quid opus erat in confirmatione prædictæ conſuetudinis, illas excipere, cum hoc pacto, donationes propter nuptias petentes, â creditoribus, ſine diſcrimine, omnibus etiam nullâ renunciatione factâ, repelli poſſent. Nach welchem/vnd juxta tenorem *l. aſſiduis. C. qui pot. in pign. hab.* Jn der Appellation, tam quoad dotem quam quoad donationem propter nuptias, ſtets erkant worden.
Quoad † dotem, ex ſententia Bulgari, antiqui gloſſato- 29
ris, Bartoli, & aliorum, contra Martinum, antiquum gloſſatorem, & alios interpretes. *d. l. aſſiduis:* mulierem in concurſu creditorum, expreſſam anteriorem hypothecam habentibus, non, ſed illis tantum præferri, qui tempore ſunt poſteriores, ſive, qui poſteriorem expreſſam hypothecam habent: Jnmaſſen An. 97. alſo ad acta geſprochen worden/in Sachen Euſtachij von Trandorff Erben/contra Hanſen von Schreibersdorff Wittib per rationes.

I. Tum, quia magis juri ſcripto, rationi & æquitati, iſthæc opinio conſentanea: quam & *Auguſtus Elector. d. part. 1. Conſtitut. 28. ſequitur.*

II. Tum; quia privilegium dotis, uxori, ex legis proviſione datum, nec poteſt, nec debet excludere proviſionem hominis, & conventionem expreſſam temporis
prærogativâ firmatam: ſed remanet illud: quod † homi- 30
nis proviſio privilegij, aliarumque legum proviſionem ceſſare faciat: *l. ult. & ibi Br. num. 3. C. de pact. convent. Ne*[illegible]*. in tract. de pignor. 4. membr. 2. p. p. num. 87. num. 90. verſ. ta*[illegible]*. & num. 157. verſ. ſecundò amplia. Capol. caut. 209. n. 2. Bl. Novel. in tract. de dot. part. 6. privileg. 68.*

III. Tum, quia alias multi creditores, contra bonam fidem datam iniquè fraudarentur.

IV. Tum, quia privilegium juris, citra damnum & injuriam, tertij conceſſum intelligitur: *l. 2. §. ſi quis apertè. ff. ne quid in loco public.*

V. Tum, quia multum differunt, jus perſonale prælationis, & jus reale tacitæ hypothecæ: neque ab hoc, ad illud, conſequentia valet.

VI. Tum, quia *d. l. aſſiduis.* loquitur, de legali hypothecâ, quæ tacita eſt, & non niſi tacitæ, & ſimiliter legali
anteriori præfertur. Quoad † donationem propter 31
nuptias, ſimiliter expreſſam anteriorem non habentibus, mulierem æquè præferri: Deſſen oben auch ein Exempel angezogen worden/in Sachen der Zweckawiſchen Erben/vnd Creditoren, contra Vlrich von Rechenbergs Wittib.

Per rationes: I. Tum, quia *in d. l. aſſiduis*, expreſsè ita
deciſum, donationem propter † nuptias, ſuo tempori 32
ſervire, & haberi inter creditores ſui temporis ordinem deberi: Fruſtra autem inter creditores ſui temporis ordinem habituræ, tanquam hypothecariæ, eſſet mulie-

res, ſi ſine diſcrimine, omnibus in hac donatione poſt-
ponendę eſſent. & ſic etiam Chyrographarijs, inter quos
temporis ratio nulla habetur: Hoc pacto enim, non or-
dinem ſui temporis haberent, inter Creditores, ſed ex
eo, contra expreſſam legis diſpoſitionem, ejicerentur.
33 II. Tum, † quia dotis & donationis propter nuptias
eadem ſit ratio, idemque favor: *l. ult. C. de donat. ant. nupt.
authent. æqualitas. C. de pact. convent. & utrobique Dd.*
34 III. Tum, † quia donatio propter nuptias uxori de-
betur titulo oneroſo: *Weſſenbec. conſ.* 49. ubi titulum do-
nationis propter nuptias, non minus oneroſum eſſe,
quàm dotis, & legibus, & autoritatibus multis prolixè
probat; *Cui & Erneſt. Cothman. adſtipulatur: conſil.* 50. *num.* 33.
IV. Tum, quia aliàs uxor contra datam mariti fi-
dem deciperetur.
V. Tum, quia, qui prior tempore, potior eſt in Jure.
VI. Tum, quia privilegium expreſſæ hypothecę po-
ſterioris, dero lengſt nach den pactis dotalibus, vnd deren
darinn verſchriebenen donation propter nuptias vnd Ge-
genvermächtnüß/ erfolgten Ampts conſens, citra damnũ
& injuriam uxoris, dudum hypothecam anteriorem, ta-
citam & expreſſam extrajudicialem habentis, in bonis
mariti conceſſum intelligitur.
35 VII. Tum, † quia legalis iſthæc hypotheca, ex ſæpè
allegata *l. aßiduis*: à qua jus Saxonicum non diſſentit, u-
xoribus debita, nullo facto, etiam proprio, niſi jurato,
nec per ſtatutum, & conſuetudinem ipſis poteſt adimi:
Teuber. quæſt. Iur. 34. *ubi ad Conſtit.* 16. *part.* 2. *num.* 48. 71. *& ſeq.*
Ergò, nec per ſententiam: nec per poſteriorē expreſſam.
Tum denique, quia ſuccurrendum fragilitati ſexus, &
36 inopiæ; & quia † Reipublicæ intereſt, dotes, cum omni
cauſsâ, cujuſmodi eſt donatio propter nuptias, mulieri-
bus cõſervari: *l.* 1 *ibique Dd. ff. ſolut. matrim. Cephal. conſ.* 673.
n. 11. *& conſ.* 762. *n.* 4. *vol.* 5. *Rol. à Val. conſ.* 21. *nu.* 27. *volum* 2.
37 Ideoque † favore dotium quamplurima contra juris
communis regulas permiſſa & conſtituta ſunt: *l.* 1. *C. de rei
uxor. act. l.* 1. *l. ad exactionem. C. de dot. promiſſ. §. fuerat. Inſtit. de
action. latè Bald. Novell. de dotibus part.* 6. *Rol. à Valle conſ.* 15. *n.*
23. *lib.* 4. Weil dann B. pacta dotalia elter/ vnd zu der Zeit
auffgerichtet ſeyn/ da noch kein Ampts conſens, oder ex-
preſſa hypotheca vorhanden geweſen weil auch/ wie oben
gemeldet/ in denſelben der Nutz/ vnd der Zinß/ der Ehegel-
der/ auff allen Fall B. in donationem propter nuptias, vnd
zum Gegenvermächtnüß verſchrieben; ſo hat ſie auch deſ-
ſen/ vnd deß privilegij temporis, quoad hypothecam ſich
hoffentlich billich zuerfrewen/ vnd anzumaſſen: Non ob-
ſtantibus, in contrarium ſuprà allegatis.
38 Ad primum enim reſpondetur: Regulariter † quidē,
ſtãte matrimonio, & vivo marito, dotē repeti, & dotali-
tium peti non poſſe: Fallit 2. regula, in caſu, ſi maritus, ad
inopiam vergat: in quem caſum, non minus, ac ſi matri-
monium, morte mariti, ſit ſolutum, jura, varijs remedijs,
& auxilijs, mulieribus ſubveniunt, ne de dotibus illatis,
rebusq; in donationem propter nuptias conſtitutis, vel
etiam paraphernis, periclitari cogantur: *per latè deducta à
Michael. Teuber. in quæſtion. Iur. civil. & Saxon. quæſt.* 33. *lib.* 1. *per
tot.*
Ad ſecundam & quartam objectionem, auff den Lan-
desbrauch/ vnd auff die Exempel rerum ſimiliter judica-
tarum wird geantwortet: Conſuetudinem non † præſũ-
39 mi, niſi probetur, & quidē plene: *per l.* 4 *ff de cuſt. & exhibit.
reor. per l. ſi prius. §.* 1. *ff de aq. pluv. arcend. Dd. in c. conſuluit.* 14.
*extr. de appellat. Bartol. & Dd in l. ſi verò. §. qui pro rei. ff. qui ſa-
tiſdar. cog. Bald. in l. cum fratrem.* 9. *C. de his quib. ut indign. her.
auffer. Cacheran. dec. Pedem.* 99. *n.* 8. *& ſeq. Gravet. conſ.* 96. *n.* 4.
recteq; judicat in terminis *Dan. Moller. part.* 1. *Cõſ.* 28. *n.* 59.
Solam unam atq; alteram hujus vel illius judicij ſenten-
tiam, vel reſponſum, (ut, ſcilicet donatio propter nu-
ptias, niſi poſt creditores alios, ſine diſcrimine, o-
mnes dimiſſos, mulieri non debeatur) ad inducendam
hujuſmodi conſuetudinem, non ſufficere: ubi addit:
Si pro donatione propter nuptias, in pactis dotalibus,
bona mariti, expreſsè obligata ſint mulieri, tum eò mi-
nus dubitari oportere: quin illi debeatur, unà cum
dote, præ alijs creditoribus, tacitam vel expreſſam
anteriorem non habentibus: *poſt Gomez. quem ad hoc al-
legat.* Vnd geben obangezogene acta, bey der Appellation
Cantzley Regiſtratur/ ab Anno 97. zubefinden/ zwiſchen
den Zwechawiſchen Creditoren, vnnd der Wittib/ Vl-
richs von Rechenberg: Das zwar die Creditores da-
mals/ der Wittben/ wie jetzo auch B. beſchiehet/ dieſen
Landesbrauch auch opponiret: Daß nemlichen/ in
Marchionatu ſuperioris Luſatiæ, dieſe Conſuetudo, ne,
in cõcurſu Creditorum, donatio propter nuptias atten-
datur, ſed alijs creditoribus poſtponatur: Solches aber
im ſprechen vbergangen/ vnd deſſen vngeachtet/ wieder die
Creditores der Wittib/ das Gegenvermächtnüß/ vnnd
deſſen prioritet zuerkannt wordē: Sonders Zweiffels vn-
ter anderē darumb: Quia non valet † conſuetudo, cui lex 40
expreſsè reſiſtit, vel derogat: *Dd. in l. de quibus. ff. de legib. c.
Cumana. de elect. & ibi Abbas. Canoniſt. in c. fin. ibid. Roch. Curt.
ſect.* 7 *num.* 4. *& ſeqq. extr. de Conſuetudin.* Et quod † mori- 41
bus indui non poſſit; ne mulier, in dote, & donatione
propter nuptias habeat hypothecam in bonis mariti,
præferaturque creditoribus poſteriorem expreſſam, vel
tacitam habentibus: contra ſæpè dictam *l. aßiduis.* per
notata *Teuber. quæſt.* 34 *num.* 72. Quod † enim pacto fie- 42
ri nequit, nec ſtatuto, vel conſuetudine introduci poteſt:
pacto autem † uxores in re ſua dotali, & donatione pro- 43
pter nuptias privari, ſuoque facto per renunciatio-
nem, in eo ſibi præjudicare non poſſunt, niſi jurató,
certiſque ſolennibus adhibitis. Ergo nec ſtatuto, vel
conſuetudine, per quam ibidem ſolennitati illi renun-
ciationis derogari nequit: *Teuber. dict. quæſt.* 34. *num.* 1. *&
ſeqq. per tot.* Zugeſchweigen/ daß ſchwerlich einig Exempel
darvber vorhin contradictoriè erkannt ſeyn mag/ (davon
B. doch nichts wiſſend/ ſie auch daran nichts geſtändig)
mit gegenwertigem ihrem Fall werde einſtimmen/ vnnd
eintreffen. Derowegen dißfals ad conſuetudinem nicht;
ſondern † bloß auff die pacta dotalia zuſehen/ nach Ver- 44
ordnung Sächſiſcher Conſtitutionen: *part.* 2. *conſt.* 42. *ibi:*
Wenn (in quæſtione dotali, & donationis propter nu-
ptias) gewiſſe pacta, vnd Vereinigung/ wie es zuhalten/
auffgerichtet/ daß dieſelben zuforderſt müſſen in acht ge-
nommen werden. Nun ſind/ hoc noſtro caſu pacta do-
talia verhanden/ die vermögen: Wenn A. nicht würde B.
verleibgedingen/ wie vnter Ritterslenten bräuchlich/ ſo
ſollen die Ehegelder/ vnd B ganz eingebracht Gut/ ſampt
allem Nutz in ihren Handen vnd Gewalt verbleiben: vnd
ſie alſo/ pro donatione propter nuptias, den gantzen Nutz/
vnnd die völligen Intereſſe, ihrer Ehegelder in künfftig zu
mahnen haben: Vor A. ihrem Ehemanne/ vnd den ſeini-
gen vngehindert: daß nemlichen *ex l. in rebus. C. de jur. dot.*
darwider nicht ſolle können opponiret werden/ quod,
ſtante matrimonio, bona dotalia, quoad uſum & per-
ceptionem fructuum, in mariti dominio eſſe cenſeantur.
Ad tertiam objectionem, daß kein Leibgeding ohne
conſens deß Ampts ſeyn/ vnd beſtehen könne/ reſponde-
tur: Primò per diſtinctionem inter donationem pro-
pter nuptias & dotalitium. Hoc quidem non niſi judi-
cialiter, &c. cum conſenſu domini feudi, in bonis feu-
dalibus: illa verò etiam extrajudicialiter, in bonis non
feudalibus, ſive allodialibus, tam mobilibus, quàm im-
mobilibus, conſtituitur & contrahitur; juribus notiſſi-
mis.
Secundò, per diſtinctionem, inter jus Saxonicum, &
jus locale, privilegiatum hujus Provinciæ. De jure Sa-
xonico, kan kein Lehngut beſchweret werden/ weder
mit Leibgedingen/ noch anderen Schulden: Quia i-
bi, in foro & territorio Saxonico, ſub imperio Electo-
rali feuda ſunt propria. De jure privilegiato aber dieſes
Marggraffthumbs hat ein jeder per privilegium, mit ſeinē
Lehen

Leben frey zu thun vnd zu laſſen / zuverpfenden / mit ſchulden zubeſchweren / vnd gar zuverkauffen / vnerſucht der Aempter: Deren conſens ad validitatem pignoris, quoad formam contractus, & perſonam domini, es dazu gar nicht bedarff: es ſey dann / daß quoad prioritatis effectum die contrahenten ſelbſt em Ampt vmb ſpecial conſens anhielten: Dadurch aber doch den Weibern an jhrer vorhin ex ſæpe dicta *l. aßiduis. C. qui pot. in pign. hab.* habenden hypotheca, vnd gerechtigkeit dotis & donationis propter nuptias nichts wird benommen.

Wann auch die Ampts conſens, in conſtituendis dotalitiis, vel contrahendis donationibus propter nuptias, de ſubſtantiâ contractus ſeyn; vñ ohne conſens, kein privatim, per pacta dotalia verſchriben Gegenvermächtnüß: nichts gelten ſolte: würde hierdurch nicht allein / das Landes privilegium reſtringiret: ſondern auch juri communi derogiret: vnd könten hinfüro Jhr Keyſerl. Mayt. als der dator, vnd concedens daſſelbe privilegium, wie ab vtentibus, in vnâ ſpecie beſchehen / in andern ſpeciebus, vbi par ratio, mehr reſtringiren, quatenus ſcilicet, & in quantum, ſine conſenſu Jhr Mayt. vnd der Aempter prohibita eſſe debeat feudorum oppignoratio vel alienatio. hetten auch die Herren Stände / als die Vtentes deſſen / mit billigkeit ſich nicht zubeſchweren.

Ad quintam objectionem reſpondetur per inverſionem; ad prius membrum Es were B. alternativè das Leibgeding verſchrieben: Wo daſſelbe nicht erfolgte / ſolten die Ehegelder in jhrem Nutz totaliter verbleiben. Eben darumb weil dañ die pacta dotalia alſo vermögen; hat B. jure donationis propter nuptias die völligen intereſſe jhrer Ehegelder zu fodern. Ad poſterius membrum: Es hetten B. Freunde vnd Vormunden jhnen zu imputiren, daß ſie die Gelder / vor erfolgtem Leibgeding außgezehlet. Daß vielmehr die creditores, jhnen imputiren ſollen / daß ſie ſich nicht beſſer vorgeſehen. Dann ſie je wol gewuſt / od' wiſſen ſollen: daß B. auff jeden zutragenden Fall mit ledigen Händen / auß den Gütern ſich nicht würde ſetzen vnd weiſen laſſen: Daß auch B. Jhrem herlichen Stande / vnd dem Rechten gemeß / billiche Außſtattung würde gebühren.

Vnd haben B. Freunde / vnd Vormunden darumb A. jhrem Ehemann deſto ſicherer trawen können vnd ſollen, weil ſie die pacta dotalia vor ſich gehabt / vnd gewuſt: ex Jure: daß B. jus quæſitum tacitæ anterioris hypothecæ, & prælationis in denſelben genugſam fundiret: Dañ auch in facto: daß keine gunſt auff den Gütern damals / wie die Eheſtifftung erfolget / nicht geweſen / vnd daß vor der creditoren, anteriorem expreſſam hypothecam habentibus, B. ſich nichts hette zubeſorgen.

Daß auch B. geliebter Ehemann / vermöge ſeiner zuſage / ad intereſſe ſey obligiret / ſie in verbleibung ſeiner jhr zugeſagten Verleibgedingung / per æquipollens, zu contentiren; vnd daß hievor / ſeine Güter / von dato der Eheberedung / nexu pignoris & hypothecæ anterioris verhafftet / dieſelben auch / damit ſo weit afficiret, daß ohne jren willen / ſie niemand davon bringen od' dringen mögẽ.

Dieſem allem nach wird gebetten / ſich hierauff durch belernungs Vrthel zuberichten: Ob B. geſtalten Sachen nach / daß in den pactis dotalibus im Jahr C. jhr zugeſaget / vnd verſchrieben Gegenvermächtnüß / in concurſu, vor allen andern creditoren, die ein älter Recht / vnd expreſſam anteriorem hypothecam nicht haben / jure prioritatis zufodern / vnd dieſerhalb / jhres juris retentionis in den Gütern ſich zugebrauchen / berechtiget vnd ſie auch deßwegen mit jhr / ſich gebührlich abzufinden ſchuldig. Signatum, den 13. Julij, Anno 1607.

B. N.

45 **Vrthel der † Keyſerlichen Appellation.**

Wir Rudolff / ꝛc. wo ſtern / ꝛc. So würde die Conſulentin, wegen der / in der Frage zugebrachten vier tauſent Thaler / ſampt von zeit derſelben einbringen / gebührlichem intereſſe, als ſechs pro cento, auß jres Mannes Gütern / allen andern creditoren, ſo nicht ältere verſchreibung / billich vorgezogen; vnd hette ſich immittels deß juris retentionis, in ermelten Gütern zugebrauchen / von Rechts wegen. Prag / den 20. Julij, deß 1607. Jahrs.

Vrthel † in der Zweckawiſchen Sach / den 9. Decembr. An. 78. 46

Wir Rudolff / ꝛc. So würde die Wittib den hypothecariis, vnd allen andern creditoribus, wegen der zwey tauſent flor. Hungeriſch / Ehegeldes / vngeachtet / der creditoren einwenden / fürgezogen; die Gerade aber / Schmuck vnd anders / darvon in der Frage meldung beſchicht: vnd ſo ſie jhrem Ehemann zubracht betreffent / würde ſie auch alle den andern creditoribus, ſo nicht anteriorem hypothecam hetten / billich præferiret, von Rechts wegen.

Jtem / den 1. Septembr. An. 92.

Rudolff / ꝛc. bekennen / ꝛc. daß / nemlichen Krigiſcher Vormünde / an ſtatt ſeiner Pflegefrawen / den jhme aufferlegten Beweiß / nach notturfft verführet / vñ würde derentwegen gedachte Pflegefraw / in den zwey tauſent Gülden Hungeriſchen Ehegeldes / vnd dem Gegenvermächtnüß ein Gut Zweckaw / jhres verſtorbenen Mannes creditoren billich vorgezogen; in den fünff hundert Gülden /ginge ſie in der zahlung mit den Chirographariis zugleiche; von Rechts wegen.

CONSILIVM LXXX.

Quæſtio.

An ſcriptura, ſive apocha generalis, ſufficiat ad probationem numeratæ dotis, & paraphernalium?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Aſſeveratione ſolâ, nullum debitum, vel dos, & quod illi adhæret, probari poteſt.
3 Creditorem ſe aſſerenti, nulla adhibetur fides, niſi creditorem ſe eſſe oſtenderit, atque edocuerit.
4 Ei, qui quid, vt talis, vult conſequi, incumbit, vt prius ſe talem quoque eſſe, luculenter oſtendat.
5 Probatio quælibet neceſſariò debet concludere.
6 Probatio non neceſſariò concludens, ne nomine quidem probationis nuncupanda, & momenti nullius eſt.
7 Probatio generalis non ſufficit, quando ſpecialis requiritur.
8 Specialis nota & expreſſio requiritur ad id, quod in ſpecie, & nominatim exprimi debet.
9 Quæ peculiari iure conſtituta ſunt, nunquam in generali diſpoſitione includuntur; ſed ſpecificam & expreſſam eorum mentionem fieri oportet.
10 Probatio non ſufficiens, & dubia exiſtens, contra probare volentem, interpretanda eſt.
11 Probatio generalis & obſcura, in iure non admittitur.
12 Probatio obſcura non relevat probantem.
13 Intentionem eius, qui probare tenetur, dubiam reddere ſufficit: quod etiam in materia favorabili verum eſt.
14 Non ſcriptura dotalis confeſſionis, nec quælibet alia, ſed numeratio dotis, rem facit dotalem.
15 Dos facto traditionis conſtitui dicitur.
16 Dotis probatio facienda, vel per publicum inſtrumentum, in quo Notarius teſtetur, ſe præſente, dotem numeratam eſſe: vel per teſtes, qui numerationi adfuerint.
17 Dos, vt probetur, in favorem dotis, & matrimonii, leviores probationes, ex privilegio mulierum ſufficiunt.
18 Dotis favore admittuntur probationes, quas aliàs non admitti certum eſt.
19 Si pares ab vtraque parte ſint probationes, præferenda eſt illa, quæ pro dote militat.
20 Dos etiam præſumtionibus rectè probatur.
21 Semiplena probatio ſufficit, & in ſupplementum mulieri probanti iuramentum defertur, ſe dediſſe dotem.
22 Dotium cauſſa ſemper & vbique præcipua, & in toto iure favorabilis eſt.

23 Etiam in cauſâ favorabili, eius, qui probare tenetur, intentionem dubiam reddere ſufficit.
24 Privilegiatus, contra privilegiatum, non vtitur ſuo privilegio.
25 Facilius ſuccurri ſolet, ad effugiendum damnum, quàm ad lucrum conſequendum.
26 Mulieribus ita favendum eſt, ne aliis fiat iniuria.
27 Favor cuiuſque rei, non poteſt alteri parere præiudicium.
28 Favorabile vſquequaquè cenſeri nequit id, quod per conſequentiam in odium & præiudicium alterius detorqueri poteſt.
29 Sẽtentia Scabinorum Lipſenſium de hac Controverſiâ.
30 Sententia facultatis Iuridicæ, in Academia Lipſienſi.
31 Sententia Iureconſultorum in Academia V Vitebergenſi.
32 Sẽtentia Iuridicæ facultatis, quæ eſt in Academia Francofordienſi ad Oderam.

CASVS.

1 ES iſt † im September, deß verwichenen 1606.
Jahres / mit Tode abgangen A. vnd hernach ſich
verlaſſen ſeyn Wittib B. vnd ſieben vnmündige
Kinder / denen wir zu Vormunden verordnet. Als
nun die Fraw Wittib B. ohnlengſt jhre Abſtattung begeh-
ret / vnd wie deßwegen nach N. vns / mit jhr betaget: Da-
ſelbſt gedachten A. Hauß vnd gantze Verlaſſenſchafft ſich
befunden: hat ſie / vermöge jhrer Eheberedung / vnter
anderem / von vns in tragender Vormundſchafft gefo-
dert N N. Thaler Ehegeld / vnd N N. Thaler Gegenver-
mächtnüß: mehr N N. Thaler paraphernalſchuld. De-
2 nen aber kein † Schuld / oder Ehegeld / vnd was dem-
ſelben anhengig / durch die bloſſen pacta dotalia, & aſſe-
veratione ſolâ, nicht erwieſen wird: *per text. expreſſ. in l. 1. C. de dot. caut. non num. l. ſi ex cautione. C. de non num. pec. vbi gloſ. in verb. probare. l. cum extra. C. de iur. dot. l. 6. l. fin. C. de Proba-*
3 *tion.* Et † aſſerenti ſe creditorem, niſi creditorem ſe eſſe
oſtenderit, atque edocuerit, fides nulla adhibenda ſit:
Cacheran. deciſ. 172. n. 4. Socin. conſ. 92. col. penultim. vol. 3. per l. 1. C. credit. evict. pignor. non deber. Maſcard. in tr. de probat. concluſ.
4 *1247. num. 1. & ſeqq.* cum † generaliter verum ſit, ei, qui
quid, vt talis, vult conſequi, incumbere, vt prius ſe talem
eſſe, oſtendat: *l. non ignorat. C. de accuſat. Dec. conſ. 321. nu. 2. conſ. 376. n. 20. Rol. à Vall. conſ. 10. n. 24. vol. 3. Natta conſil. 513. num. 13. in fin.* Vnd wir dahero bedencken gehabt / diß-
fals / was zu willigen / ſo künfftig / gegen vnſern Vnmün-
digen nicht allerdings zu verantworten ſeyn wollen; iſt in
deme zwiſchen vns vnd B. damals geſchloſſenen / auch von
beyden theilen / vnd beyderſeits anweſenden Beyſtenden /
vnd Vnterhändlern / richtig vollzogenen Vertrage / dieſer
Punct dahin vermittelt / vnd abgehandelt. Daß wir die
N N. Thaler Ehegeld die N N. Thaler Gegenvermächt-
nüß / vnd dann die NN. Thaler paraphernalſchuld / zahlen
wolten: Wofern die Fraw Wittib / daß A. die NN. Thal.
Ehegeld bahr empfangen / jhrem erbieten nach / mit ſeiner
quittung / oder aber anderer geſtalt / wie zu Recht genug-
ſam / würde erweiſen: Wie dann gleichſals die NN. Thal.
paraphernalſchuld / die ſie jme auch wolle zubracht haben /
obiger Meinung / genugſam beſcheiniget werden ſolten.
Nun hat die Wittib ſeithero / vns eine quittung zuge-
ſchickt / vnd darauff hefftig gemahnet / auch vermeinet / es
ſey durch ſolche quittung jhr einbringen der NN. Thaler
ſampt der paraphernalſchuld genugſam erwieſen: Wel-
ches wir in vnſerem einfalt nicht befinden; vnd dabey dieſe
Beyſorge tragen / ob wir darauff die gefoderten NN. Thal.
in Vormundſchafft außzahlen / oder als ein debitum li-
quidum agnoſciren, vñ verſichern ſolten: Daß hiernechſt
vnſere Mündlin ſolches in rechnung nicht paſſiren laſſen /
vnd wir dadurch ex obligatione tutelari, die ſub hypo-
theca omnium bonorum in committendo, & omitten-
do ſchwere verantwortung auff ſich hat / in gröſſer vnge-
legenheit gerathen dörfften: Zumahl / weil es ein groſſe
Summ / vnſere Vnmündigen auch dieſelbe / auß jhres
Vattern ſeligen / Verlaſſenſchafft abzutragen / nicht ver-
mögen: Sondern / auff jhr künfftig großväterlich An-
gefälle; wann jhr lieber Großvatter C. nach Gottes wil-
len wird verfallen / ſo viel Geldes borgen / vnd auffnehmen
müſſen. Dann in ſolcher quittung mehr nicht zubefinden /
als dem A. vnd B. habe jhr Bruder D. NN. Hauptſumm /
vnd N N. Thaler Zinß außgezehlet; damit er jhnen ver-
hafft geweſen: Sie auch dieſelben zu jhren handen em-
pfangen.

Solche quittung / A. als ehelicher Vormunde / neben
ſeiner Haußfrawen / vollzogen / deren / vnd jhme nicht D.
dieſe N N. Thaler ſchuldig geweſen. Vnd probiret zwar
dieſe quittung pro debitore, daß er D. die NN. Thal. habe
bezahlet: Die jhme B. fürgeliehen gehabt / zumahl / weil A.
als der maritus die quittung pro maiori fide, & auctori-
tate, neben jhr / vollzogen: Da ſonſten D. jhme nichts
ſchuldig geweſen: Er auch jhme niemals nichts fürge-
liehen gehabt. Daß aber ſolche quittung weiter / pro vi-
dua, dotis & paraphernalium numerationem, vnd diß
probiren ſolte; A. habe ſolche N N. Thaler pro dote &
paraphernalibus zu ſich genommen; davon meldet die quit-
tung nichts: Iſt auch nit vermuthlich; daß ſie / als eine
nachdenckliche fürſichtige Perſon / ſich nicht abſonderlich
von jhme hinwieder auffs new / vnd in ſpecie würde ha-
ben quittiren laſſen: Vnd vber diß / iſt A. bald damals / von
N. daſelbſt die Außzehlung / von D. beſchehen / nach N.
kommen / aber kein Geld bey ſich gehabt, davon er ſechtzig
Thaler ſchuld richtig machen können: ſo er daſelbſt able-
gen ſollen. Auch hat er kurtz zuvor im ſelben Jahr / von
ſeinem Vatter dreyzehen Thaler empfangen: kein Geld
außgeliehen: keine ſondere ſchulden gehabt / die er zahlen
dörffen; ohne was jhme bey der Hochzeit ſeines andern
matrimonij, mit B. auffgangen: in ſeinem Hauſe ſich
nicht prächtig gehalten: iſt auch in ſeinen verzeichnüſſen /
vnd ſonſten in ſeiner gantzen brieffl ichen / vnd anderen ver-
laſſenſchafft die wenigſte nachrichtung nicht zubefinden,
daß er die NN. Thaler Ehegeld / oder auch die NN. Thaler
empfangen: gedencket auch in ſeinem Teſtament deſſen
mit keinem Wort: da er doch der Frawen güldenen Ketten
halber / wo die zubefinden / vnd anders dergleichen wol hat
vermercket: ſonſten auch jhrenthalben / wie ſie vſufructua-
ria ſeyn ſolle / eines ſtück Gutes / ſo man ex bonis mater-
nis, & avitis kauffen ſolte / verordnung gethan: Viel we-
niger hat er bey ſeinem Leben / gegen den Seinigen jemals /
mündlich oder ſchrifftlich gedacht / daß er die NN Thaler
Ehegeld / oder N N. Thaler paraphernalſchuld bekommen.
Vnd wird ja zu N. jemand bey der außzehlung der obge-
melten NN. Thaler geweſen ſeyn / der zeugen / vnd wiſſen
könne; wo daſſelbe Geld ſey hinkommen: vnd was bey der
Außzehlung fürgelauffen; was für reden dabey gefallen;
wer ſolche Gelder gezehlet / eingeſtrichen / vnd wie es da-
mit allenthalben zugangen: ſonderlich wird der Außzäh-
ler D. wiſſen / vnd bey ſeinen pflichten berichten / wer die
Gelder von jhme gezahlet empfangen / vnd wo ſie hinkom-
men; neben andern vmbſtänden mehr / die zur Sachen / vñ
zu gründlicher erforſchung der warheit dienlich: Davon
wil die Fraw Wittib nichts hören / wiſſen / noch berichten:
Sondern beruhet bloß auff der quittung; wil vmb andern /
vñ mehren beweiß ſich nichts bekümmern; welches vns nicht
vnbillich allerley nachdencken gibt; daß wir dahero vns
mehr in acht nehmen müſſen; Ob wir auch künfftig gegen
vnſern pupillen, mit ſolcher quittung beſtehen / vñ dieſelbe
in rechnung / vns paſſiret werden mögen: cum † probatio 5
quælibet neceſſariò debeat concludere: *Dd. in l. inter ſtipulantẽ. §. ſi Stichum. ff. de Verb. Obligat. l. quoties. §. ſi quis ita. n. 2. 3. ff. de hered. inſtit. Parſ. conſ. 56. nu. 21. vol. 2. conſ. 54. nu. 25. vol. 4. Weſſenb. conſ. 20. n. 5. verſ. nam probare. Maſc. in tr. de probat. concl. 1363. n. 6.* adeò † vt probatio nõ neceſſariò conclu- 6
dens, ne nomine quidem probationis nuncupanda, &
momenti nullius ſit: *l. non hoc. C. vnde legit. Abb. in c. illud. nu. 13. extr. de præſumt. Berdui. in tr. de temper. vt & comm. c. 26. num. 3.*

rum 1. Pec. in tr. 7. de teſtam. conjug. lib. 1. cap 21. nu. 4. & lib. 3.
c. 1. n. 2. Strach. intr. ad de decoct. in 2. part. vltim. p. n. 3. Erider.
Preckm. conſ. 9. n. 7. & conſ. 10. n. 63. conſ. 12. n. 7. & conſ. 114.
7 n. 132. nec † generalis ſufficiat, quando ſpecialis requiri-
tur: gl. ſ. Clem. 1. 2. Verb ſpecialis. de offic. ordin. Cephal. conſ. 524.
8 n. 1. quando † enim in ſpecie, & nominatim exprimi
quid debet, ad id ſpecialis nota, & expreſſio requiritur:
l. item apud Labeonem §. ait Prætor. ff. de jurejur. l. eos. C. de aqua-
duct. Gravet. conſ. 880. n. 19. Afflict. deciſ. 111. n. 9. Alexand. conſ.
9 104 in fin lib. 2. quæq; † peculiari jure conſtituta ſunt, nũ-
quam in generali diſpoſitione includuntur, ſed ſpecifi-
cam, & expreſſam eorũ mentionem fieri oportet: l. obli-
gatione. ff. de pignor. l. filiusfamil. ff. de donat. Ripa in l. ſi vnquam.
10 n. 10. C. de revocand. donat. Quin † & probatio nõ ſufficiens,
& dubia exiſtens cõtra probare volentem, interpretan-
da eſt: c. in præſentia vbi gloſ. de probat. Iaſ. in l. veteribus. n. 1. ff.
de pact. Bald. in l. quoties. §. ſi quis ita. ff. de hered. inſtit. Decian.
11 reſponſ. 6. nu. 20. lib. 1. & reſponſ. 3. nu. 50. lib. 2. cum † & alias
probatio generalis & obſcura, in jure non admittitur:
l. dro ſunt Titij ff. de teſtam. tutel. l. ſi fuerit ff. de reb. dub. l. certum.
ff. de conf. ff. Hyppol. de Marſil. in rubr. C. de probat. Maſcard. de pro-
12 bat. concluſ. 1363. n. 6. nec † probantem relevat: d. l. ſi fuerit.
ff. de reb. dub. l. ad probationem. C. de Probat. Dd. in l. inter ſtipulan-
tem § 1. ff. de Verb. oblig. n. Gravet conſ. 218. n. 5. conſ. 203. n. 25.
13 conſ. 276. n. 4. Ideoq; † ſufficit ejus, qui probare tenetur,
intentionẽ dubiam reddere; vt colligitur ex c. inter dilectos.
in fin. de fid. inſtrument. c. cum ſint partium de R. I. in 6. Gravet.
d. conſ. 276. num. 4. vbi addit: Quod etiam in materia fa-
vorabili ſufficiat probationem reddi dubiam & minus
certam.

14 Quo pertinet: quod † non ſcriptura dotalis confeſ-
ſionis, nec quælibet alia; ſed numeratio dotis rem facit
dotã. l. 1. C. de dote cau. non num. pec. l. ſi ex cautione C. de non num. pec. l. cum
15 citrà. C. de jure dot. Quoq; dos † traditionis facto, conſti-
tui dicatur: Bart. in rubr. ff. ſolut. matrim. nu. 16. 21. & ibidem
Dd. communiter. Weſenb. conſ. 11. n. 22. auth. dos data. C. de do-
nat. propter nupt. auth. ad quæ mobil. C. de pact. convent. d. l. 1. C. de
dot. caut. non num. vbi Impp. Severus & Antonin. Dotem, inqui-
unt, numeratio, non ſcriptura dotalis inſtrumenti facit:
Et ideo non ignoras ita demũ te, ad petitionem dotis ad-
mitti poſſe, ſi dotẽ à te, reipſa datam, probaturus es. Hoc
16 † autẽ, qualiter fieri poſſit & debeat, docet Maſcard. concl.
1115. & ſeq. nimirum, vel per publicum inſtrumentum, in
quo Notarius refertur, te præſente, dotẽ numeratã eſſe,
vel per teſtes, qui numerationi adfuerint. Vnd obwider
17 diß deß geſagt würde: Dos † vt probetur, in favorẽ do-
tis & matrimonij, leviores probationes ex privilegio
mulierũ ſufficere: Dec. conſ. 135. nu. 2. Maſcard. concluſ. 565. n. 1.
18 Et † probationes, quæ alias non admittuntur, favore
19 dotis admitti: Maſcard concl. 565. n. 2. Siq; † pares, ab vtra-
que parte, ſint probationes, præferendã eſſe eam, quæ eſt
pro dote, arg. l. 1 eg. tulsa. de manum. ff. c. ex literis. extr. de Pro-
20 bation. doteniq; † præſumtionibus eũ probari: Bald. in l.
21 cum circa. C. de Iur. dot. Maſcard. d. concl. n. 5. cum † & ſemiple-
nam probationẽ ſufficere & in ſupplementũ mulieri ꝓ-
bantis juramentũ deferri, ſe dediſſe dotem, quod præci-
puo quodã dotis favore conſtitutũ teſtatur Maſcard. concl.
22 569. n. 1. Dotium † enim cauſſa, sẽper & vbiq; præcipua,
in toto jure favorabilis eſt: l. 1. ibiq; Dd. ff. ſolut. matrim. l. Ca-
ſus. 45. eod. tit. l. in ambiguis. ff. de R. I. l. 2. C. de jur. fiſc. Vacon à
Vacun. lib. 6. declarat. jur. c. 92. n. 9. Cephal. vol. 5. conſ. 673. n. 11.
& conſ. 762. n. 4. Rol. à Val. vol. 2. conſ. 21. n. 27. Hat doch dieſes
alles in gegenwertigem Fall / gar nicht ſtat / wird auch vn-
ſers erachtens mit der obangezogenen quittung die nume-
ratio dotis, nec verè, nec præſumtivè im wenigſten nicht
23 erwieſen. Vnd heiſt dawieder: Quod † etiam in cauſſá fa-
vorabili, ejus, qui probare tenetur, intentionem dubiam
reddere ſufficiat: arg. c. inter dilectos in fin. de fid. inſtrument. c.
cum ſint. de regul. jur. in 6. Gravet conſ. 276. n. 4. vbi hoc tenet in
24 terminis. Quodq; † privilegiatus, contra privilegiatum,
in hoc loco, contra pupillos, qui certant de damno vi-
tando, privilegio ſuo non vtatur: Bart. in au. hoc quas actio-
nes. n. 3. & ibid. Iaſ. n. 13. C. de SS. Eccl. Covar. pract. q. c. 7. n. 4.
Iaſon in §. rurſus. nu. 56. Inſtit. de action. Coler. de proceſſ. execut.
part. 4. c. 1. n. 123. Dec. conſ. 221. n. 6. Menoch. conſ. 52. n. 41. Et † 25
facilius ſuccurri ſolet, ad effugiendum damnum, quàm
ad lucrum conſequendum: l. Proculus. ff. de damn. infect. l. ſi
is cui. §. ejus. ff. de furt. l. fin. C. de Codicil. l. 1. §. 1. C. com. de legat.
Gravet. conſ. 120. n. 2. vol. 1. Andr. Kobl. exercit. 1. n. 25. & exer-
cit. 13. n. 35. Quodq; † deniq; ita favendum ſit mulieri- 26
bus, ne alijs (maximè, vt hoc noſtro caſu, pupillis) fiat in-
juria: Dan. Moller. ad Conſtitut. Saxonic. part 1. c. 28. n. 22. ne-
que † enim, cujuſque rei favor, alteri præjudicium pa- 27
rere debet: c. ex tenore. extr. de for. competent. c. nuper. extr. de
donat. int. vir. & vxor. Paul. de Caſtrenſ. conſil. 401. num. 4.
vol. 1. nec † favorabile vſquequaque cenſeri poteſt id, 28
quod per conſequentiam, in odium & præjudicium
cujuſquam detorqueri poteſt: veluti tradit Bald. in l. quod
favore. in 7. oppoſ. C. de legib. per l. cum ex oratione. §. fin. ff. de
excuſat. tut. & notat Socin. in l. cum filio. ff. de legat. 1. Dec. in l.
venia. num. 5. C. de in jus vocand. Dieſem allem nach wird
gebetten / vns hierauff deß Rechten zu berichten: Weil
in obbemeltem Vertrage außdrücklichen ſtehet; Daß die
Fraw Wittib / B. ihr eingebrachte Gut der NN. Thaler
ſampt den NN. Thalern paraphernalſchuld / wie zu Rechte
genugſamb / ſolle vnd wolle erweiſen: Ob zu ſolchem Be-
weiß / die obangezogene quittung genugſam; Daß wir / als
Vormunden ohne gefahr / darauff die NN. Thaler auß-
zehlen / oder verſichern, vnd dannenhero in vnſeren Mũnd-
lin in rechnung künfftig beſtehen / vnd verfahren mögen.
Signatum, den 18. Septembr. An. 607.

NN. verordnete Vormunden.

Vrthel † 29

V. F. D. zuvorn / ꝛc. Als jhr vns Copeyen einer
Eheſtifftung: eines Vertrages / vnd einer quittung / be-
neben einer Fragen zugeſchickt / vnd euch deß Rechten
darüber zubelernen gebetten habt: Demnach ſprechen
wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig dar-
auff vor Recht: Hat B. deß / ꝛc. A. ſeligen nachgelaſſene
Wittibe / von erſtgedachtes jhres verſtorbenen Eheman-
nes Erben / denen jhr zu Vormunden verordnet / ein tau-
ſent Thaler Ehegeld / vñ acht hundert drey vnd ſiebentzig
Thaler / ſieben vnd zwantzig gl. ſechs Pfennig / para-
phernalſchulden / deßgleichen ein tauſent Thaler gegen-
vermächtniß / gefodert / vnd jhr hat er jhr ſolch Geld / in
deme zwiſchen euch / vnd jhr auffgerichtem Vertrage:
Davon die vberſante Copey meldet / zu bezahlen zugeſagt:
Jedoch dergeſtalt / wo ferrn ſie zuvorn / jhrem erbieten
nach / mit obbenantes jhres Ehemannes ſeligen / quit-
tung / oder ander geſtalt / wie zu Recht genugſamb / er-
weiſen würde / daß ſie obgeſatzte NN Thaler Ehegeld /
vnd NN. Thaler paraphernalſchulden zugebracht / vnd
er dieſelbe empfangen / nach mehrem inhalt obangezog-
tes Vertrages: Ob nun wol bemelte Wittibe zu deſſen be-
weiß eine quittung produciret, darinnen ſie / vnd mehr er-
wehnter jhr Ehemann ſeliger / bekandt / vnd geſtanden /
daß jhr Schwager vnd Vetter / D. jhnen NN. Thaler
Hauptſumma / vnd NN. Thaler Zinß / darunter jhnen
verhafft geweſen / richtig erleget / vnd bezahlet / welche ſie
auch zu jhren handen empfangen: So iſt doch ſolche quit-
tung / zu vorbeſtimtem beweiß / ſo die Wittibe / inhalts
mehr angezogenen Vertrages / auff ſich genommen nicht
genugſamb / vnd jhr ſeyd auch der Wittiben auff dieſe
quittung / etwas auß zu zehlen; oder ſie ſonſt iren derent-
halben zu verſichern nicht ſchuldig / von Rechts wegen /
zu vrkunde mit vnſerm Inſiegel verſiegelt.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen
zu Leipzig.

30 **Ein ander † Vrthel.**

V.F.D. zuvorn/2c. Als ihr vns abſchrifft einer Eheſtifftung/ vertrages vnd quittantzen/ beneben einer Frage zugeſchickt/ vnd euch deß Rechten darüber zuberichten gebeten habt; Demnach erachten wir darauff im Rechten zuerkennen ſeyn/ iſt A. verſtorben/ vnd hat nach ſich verlaſſen ſeine Wittibe B. vnd ſieben vnmündige Kinder/ denen jhr zu Vormunden geordnet; Als nun die Wittibe jhre Abſtattung begehret/ vnd jhr derentwegen euch mit derſelben nach N. betaget/ da ſich ſeyn Hauß/ Bibliotheca, vnd gantze Verlaſſenſchafft befunden/ hat ſie vermöge jhrer/ am dato N. vom 27. Junij, Anno 1605. auffgerichten Eheberedung/ vnter andern/ von euch/ in tragender Vormundſchafft gefodert N N. Thaler Ehegeld/ vnd N N. Thaler gegenvermächtnüß; vnd hierüber N N. Thaler paraphernalſchuld/ welche jhr auch zu zahlen erbotten/ woferrn die Wittibe/ daß ſie jhrem Ehemanne A. die N N. Thaler Ehegeld/ vnd N N. Thaler paraphernalſchuld zugebracht/ durch ſeine quittantzen/ oder wie zu Recht genugſamb/ würde erweiſen: In maſſen darüber ein Vertrag am 24. Junij, Anno 1607. zu N. auffgerichtet. Ob nun wol demſelben zu folge die Wittibe eine quittantz vorgeleget/ am dato N. Anno 1606. welche auff N N. Thaler Hauptſumma/ vnd N N. Thaler Zinß/ ſo beyden Eheleuten D. außgezehlet/ gerichtet; Dennoch aber/ vnd weil ſolche quittantz von N N. Thaler welche die Wittibe jhrem Ehemanne in dotem zubracht/ deßgleichen von N N. Thaler paraphernalſchulden/ welche die Wittibe abermahls jrem Ehemanne vber die Mitgifft/ oder dotem zugebracht/ oder vorgeſetzt haben ſoll/ nichts meldet. Sondern/ auff eine ſolche ſchuld/ gerichtet iſt/ damit D. beyder Eheleuten verhafftet geweſen/ in maſſen auch die quittantz in beyder Eheleute nahmen geſertiget/ vnd hierüber die Hauptſumma/ mit der verſprochenen dote, vnd angegebenen paraphernalſchulden/ nichts vberein ſtimmet: So kan dardurch die eingebrachte dos, oder N N. Thaler deßgleichen N N. Thaler paraphernalſchulden nicht erwieſen werden; Es ſeind auch ewer Mündlin künfftig ſolche Sum̃a auff benelte quittantz euch in rechnung paſſiren zu laſſen nicht ſchuldig von Rechtswegen; vrkundlich mit vnſerm Inſigel verſigelt.

Ordinarius, Senior, vnd andere Doctores der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Leipzig.

31 **Drittes † Vrthel.**

V F.D. zuvorn/2c. Auff eweren Bericht/ vnd angehefftete Rechtsfrage/ ſo jhr vns/ neben Abſchrifft einer/ zwiſchen A. vnd deſſen Haußfrawen B. auffgerichter Eheſtifftung: darauff von deſſen abſterben jhres Ehegeldes/ vnd Gegenvermächtnüß/ ſo wol d' paraphernalien halber/ erfolgeten Vertrages/ vñ producirter quittung zugeſchickt/ vnd euch deß Rechten darüber zuberichten gebetten habt; Erachten/ ſprechen vnd bekennen wir Dechant/ Senior, vñ andere Doctores der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Wittenberg im Rechten gegründet/ Ob wol/ in angezogener quittung zubefinden/ daß D. welcher ewrem berichte nach B. Bruder/ A. vnd gedachtem ſeinem Eheweibe N N. Thaler Hauptſummen/ vnd N N. Thaler Zinſe/ damit er jhnen verhafft geweſen/ erleget vnd bezahlet; Dannoch/ vñ weil darinn nicht erſcheinet/ daß ſolche N N. Thal. auff das Ehegeld außgezehlet; Derowegen vñ weil auch A. zu der zeit/ als er ſolche Gelder empfangen haben ſoll; Dannoch ewrem bericht nach ſo viel Geldes nicht gehabt/ daß er 60. Thaler damit er anderen verhafftet geweſen/ abtragen können. Vber dieſes auch in ſeiner Erbſchafft dieſes Ehegeldes vnd paraphernalien halber/ daß er dieſelben empfangen/ keine nachrichtunge vorhanden; da doch ſeiner Haußfrawen Ketten/ vnd anderer ſachen halber genugſam ſchein darinn zubefinden/ vnd auß anderen/ in ewren Berichte angezogenen gegenvermütungen hat gemeldte Wittibe jhre geſodertes Ehegeld/ vnd paraphernalien, durch angedeutete quitung/ wie zu Recht genugſam/ nicht beybrachte/ beſondern iſt ſolche jhre ſoderung anderer geſtalt/ vñ daß dieſelbe jhrem Ehemann A. würcklich außgezehlet vnd einbehendiget/ zu mehrer ewerer verſicherung/ zubeweiſen ſchuldig. Da auch gleich daſſelbe beſchehe/ ſo weret jhr doch derſelben jhre ſoderung vltra vires hereditatis paternæ, ewrer Mündlin/ gedachten A. Kinder/ vnnd auß deren großvätterlichen Erbſchafft/ wann dieſelbe in künfften auff ſie verfallen wird/ zu derſelben nachtheil/ vollene zuvergnügen/ vnd zuerſetzen nicht beſugt/ von Rechts wegen. Vrkundlich mit der Juriſten Facultet Inſiegel verſiegelt.

Dechant/ Senior, vnd andere Doctores, der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Wittenberg.

Viertes † Vrthel 32

V.W.D. zuvor/2c. Demnach jhr vns einen außführlichen Bericht/ vñ Copien einer Eheberedung/ Vertrags/ vnd quitung zugeſchickt/ vnd vnſer belernung darüber gebeten. Als erachten wir Dechant/ Ordinarius vnd andere Doctores der Juriſten Facultet zu Franckfurt an der Oder/ nach fleiſſiger verleſung vnnd erwegung berürten Berichts/ vnnd beylagen im Rechten ergründet/ vnnd außzuſprechen. Hat A. ſeliger/ die quittung vnter ſeiner hand vnd Pitſchafft volnzogen/ vnd iſt das von D. außgezehlete Geld/ als N N. Thaler Hauptſumm/ vnd N N. Thaler Zinß/ B. nunmehr Wittiben zuſtändig geweſen. So wird hierdurch vnd auß anderen beyfallenden rechtmeſſigen Vermühtungen/ die außzehlung der N N. Thaler verſprochenen Ehegeldes, ſo wol der N N. Thaler paraphernalſchuld/ von der Fraw Wittiben zur notturfft beſcheiniget/ jhr könet vnd vermöchtet dann beſtändiger weiſe dar zu thun/ vñ auß zu führen/ daß die Fraw Wittibe ſolche Gelder gäntzlich/ oder zum theil an ſich behalten; vñ zu jhrem nutz angewendet; mit welchem Beweiß jhr billich gehöret vñ zugelaſſen würdet. In mangel aber ſolches Beweiſſes könnet jhr mit der erlegung oder verſicherung jetzigedachter Poſten ſicher verfahren; vnd habet euch dißfals von eweren Mündlin im ſtande deß Rechtens nichts zubeſorgen. Alles von Rechts wegen/ datum Franckfurt an der Oder/ den 22. Septembr. An. 1607.

Daß diß Vrthel den Rechten/ vnd vns vberſchicktem Berichte/ vnd Copien gemeß/ bezeugen wir Dechant/ Ordinarius, vnd andere Doctores d' Juriſten Facultet zu Franckfurt an der Oder/ vnter vnſerm auffgedruckten Inſiegel.

CONSILIVM LXXXI.

An debitum pupillare, in concurſu Creditorum, omnibus aliis præferatur, ſi tutor, vel alius, qui pro tutore ſe geſſit, ob vrgens æs alienum, bonis cedere cogatur?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Tutor non legitimè datus, nec cõfirmatus, ob id, quia ſe geſſit pro tutore, actione tutelæ conveniri nequit.
3 Tutor & adminiſtrator quilibet, accipiendo tutelam, ſeſe, ſuaque bona, pupillo tacitè & expreſſè obligat.
4 Item is, qui pro tutore ſe geſſit.
5 Hypotheca oritur à die tutelæ acceptæ, & adminiſtrationis bonorum.
6 Tutor, curator & adminiſtrator quilibet in mora conſtituitur reipſa, abſque interpellatione.

7 Tutor

7 Tutor tenetur rationes reddere minori, eiuſq; heredi in ſolidum, reſtituendo res, nomina, bona, & alia omnia.
8 Tutela tēpore finita eſt: Obligatio autem durat, & actio, vſq; ad eum diem quo ratio tutelæ reddita eſt.
9 Tutelæ actio olim fuit perpetua.
10 Tutelæ actio hodiè annis triginta præſcribitur.
11 Tutore bonis cedente, pupillus inter omnes creditores præfertur.
12 Pupilli privilegium ſalvum eſt, & ſi quis ſaltem amicitiæ gratia tutelam geſſerit.
13 Pupillo competit actio tutelæ, adverſus tutorem ad reddendam rationem omnium geſtorum & omiſſorum.
14 Item actio hypothecaria in rem tutoris.
15 Tutoris bona pupillo tacitè pignori ſunt obligata, & in iis pupillus habet ius prælationis.
16 Tacita hypotheca à lege conſtituta, per ſupervenientem expreſſi pignoris conſtitutionē non perimitur, ſed cōfirmatur.
17 Vſuræ, cum omni eo, quod intereſt, debentur, ſi tutor pecuniam pupillarem in ſuos converterit vſus.
18 Actio, quâ vſuræ petuntur, perpetua eſt.
19 Vſuræ, in mutuo, & contractibus ſtricti iuris, ex ſtipulatione debentur.
20 Rem quamlibet ſua metimur origine & cauſâ originali.
21 Ad tituli primordium poſterior eventus dirigitur.
22 Res quælibet præſumitur manere ac eſſe in eo ſtatu, quo fuit ante, donec mutatio probetur.
23 Ac retinere illam conditionem, quam ab initio accepit.
24 Filio, in bonis ſecundi mariti, cum muliere nupſit, quæ filii tutelam geſſit, non petito alio tutore, neq; reſtitutâ tutelâ, æquè vt in bonis maternis, privilegium hypothecæ cōpetit.
25 Principale non ſequitur naturam acceſſorii.
26 Principale ab acceſſorio mutari & regulari nequit.
27 Pupillis certum tempus ad agendum contra tutorem præſcribi, ſive præfiniri non poteſt.
28 Meræ facultatis eſt ius illud, quod in exigendo pupillis competit.
29 Privilegium per non vſum non amittitur.
30 Quod locum habet in quolibet iure alicui competente.
31 Mora in non exigendo, vel non ſolvendo admiſſâ, non creditoris, ſed debitoris conditionem facit deteriorem.
32 Mora ſtatum obligationis non mutat, ſed perpetuat: & conditionem moratoris duriorem reddit.
33 Mora ei, cui facta eſt, per ſe præſtat id, quod habiturus eſſet, aut habere potuiſſet, ſi mora ei facta non fuiſſet.
34 Moram quælibet iuſta cauſſa excuſat.
35 Iuſta cauſa excludit culpam.
36 Mora propriè non committitur ſine culpâ.
37 Moræ non adnumeratur, quod optimâ ratione, & iure ſic permittente.
38 In mora non eſt, qui dilationem habet à lege, ac legitimâ exceptione ſe tueri poteſt.
39 Qui iure ſuo vtitur, dolo facere vel culpam committere non videtur.
40 Qua ratione aliquid contrahitur, ac eſt, in obligatione, tali etiam ratione & conditione eſt in ſolutione.
41 In obligationibus ſpectatur tempus contractus.
42 Tempus non eſt modus inducendi, vel finiendi obligationē, & ius competens.
43 Tempus contractus, ſive obligationis, non tam dicitur id, quo contrahitur, quàm quo ſolvi oportet.
44 Caſus omiſſus manet ſub diſpoſitione iuris communis.
45 Pupillus præfertur creditoribus anterioribus expreſſam hypothecam habentibus.
46 Exemplo eorum qui in refectionem crediderunt.
47 Pupilli pecunia, ſimilis eſt pecuniæ in refectionem creditæ, quam in ſuos vſus convertit tutor.
48 Sine legibus loqui erubeſcimus.
49 Conſuetudo dicitur ius commune, in loco, vbi extat.
50 Conſuetudo eſt actus practicus, præcisè & ad vnguem obſervandus.
51 Nemini ius ſuum, quod habet, ſine facto ſuo interverti vel auferri debet.
52 Princeps nemini, ius ſuum tollere poteſt, niſi fortè ex magna cauſſa, publicam vtilitatem & ſalutem concernente.
53 Pupillorum facultates, ſive bona aliorum in vidiæ patere non debent.
54 Magiſtratus ſubditis ſuis, maximè verò viduis & pupillis, eſt loco patris ad defendendum præfectus.
55 Renunciare iuri aut privilegio ſuo nemo præſumitur.
56 Nemo præſumitur iactare ſuum.
57 Cui expreſsè renunciatum non invenitur, etiamnum durat, illibatum ſalvumq; eſſe intelligitur.
58 Quod in favorem alicuius introductum eſt, illud in odium & damnum eius retorqueri non debet.
59 Favores ampliari, odia verò reſtringi convenit.
60 In dubio ea ſemper amplectenda & præferenda eſt ſententia, quæ pro Eccleſia, pupillis, fœminis, ſimilibuſque perſonis aut cauſis favorabilibus, militat.
61 Proteſtatione opus non eſt in iis, quæ ipſo iure ſalva & integra manent.
62 Conſenſum creditoris; qui fortè ſcit rem diſtrahi ex verbis, aut ſubſcriptione contractus, apparere oportet.
63 Creditor anterior, etſi contractui vel oppignorationi poſteriori conſentiat, nondum tamen remiſſum eſſe cenſetur ius pignoris, niſi & hoc expreſsè fuerit actum.
64 Hypotheca ſemel acquiſita in re aliqua, non tollitur per aliū ſubſequentem contractum, factum ſine conſenſu creditoris, cui iam dudum prior hypotheca eſt acquiſita.
65 Huic regulæ etiam in tacita hypotheca locus eſt.
66 Pupillus in concurſu præfertur creditoribus omnibus poſteriorem habentibus.
67 Pupillus, etiam poſterior, ex privilegio peculiari præfertur prioribus.
68 Creditor poſterior, impetratâ immiſſione, ius ſuum aliter confirmare nequit; quam ſi priori creditori debitam pecuniam ſolvat.
69 Regula hæc: qui prior tempore, potior iure: locum habet, etiamſi vnus creditorum prætendat pignus conventionale: alter prætorium ſive iudiciale.
70 Sententia ſuper hac controverſia.
71 Reſponſum Scabinorum Lipſenſium.
72 Reſponſum facultatis Iuridicæ in Academia Lipſenſi.
73 Reſponſum Iureconſultorum VVittebergenſium.
74 Reſponſum Iureconſultorum in Academia Francofurtenſi ad Oderam.

CASVS.

NAch deme † meiner geliebten Haußfrawen A. geliebte Eltern / vor vielen Jahren / in jhrer Kindheit / nach Gottes willen mit Tode abgangen: haben B. als der nehiſte Vetter / vnd C. als der nehiſte Schwager vnd Schweſter Mann / jhrer vnd jhres Brudern D. als Vormunden / ſich angenommen: Seind auch längſt hernacher dem Brudern im quartal Pfingſten Anno 95. (daſelbſt vielleicht actus vorgefallen / dazu ſonderbarer confirmation von nöthen geweſen) von dem Keyſerlichen Ampt Land vnd Städte / der Fürſtenthümber Schweidnitz vnd Jawer / wie daſelbſt moris & styli, in ſpecie zu Vormunden beſtettiget: Daneben aber ſtets / vnd jederzeit / auch meiner geliebten Haußfrawen / als der vnmündigen Schweſter / als Vormunden ſich angenommen / pro tutoribus ſich gerieret, vnd davor / von menniglichen / auch von dem Keyſerlichen Ampte / welches ſonſten / in Obervormundſchafft jemand anders jhr würde verordnet haben / agnoſciret, vnd gehalten worden: In maſſen dañ geſchehen / als ſie jhre manbare Jahr erreichet, vnd jhr Mann erſter Ehe E. ſie zur ehe begehret / auch deßwegen / bey jhnen / als Vormunden angehalten / haben ſie dieſelbe jhme in tragender Vormundſchafft / ehelichen verſprochen / die Ehe in jhrem Nahmen / als Vormunden / mit jhme geſchloſſen / Eheberedung auffgerichtet / vnd was jhr einbringen ſeyn ſölle / zugeſagt vnd verſprochen: Daſſelbe ſie dann gleichfals in jhrer / vnd jhres andern Mündlinß D. adminiſtration, vnd verwaltung gehabt / vnd zu deſſen außzehlung billichen ſich verpflichtet: Wie auß den pactis dotalibus, den 1. Octobr. 97. mit E. auffgerichtet / nachrichtlich zubefinden. Es iſt aber darauff die außzehlung niemals beſchehen / ſondern jhr vollkömlicher zuſtand bey jhnen / vnd in jhrer adminiſtration vnverwandelt blieben: Ihr erſt matrimonium auch infelix geweſen: in deme E. kurtz hernacher / mit Tode abgangen / vnd ſie in Witwen ſtand kommen: Da ſie dann C. der eine Vormunde bey ſich gehabt / jhrer zuſtand auch / denn ſie von jhrem Brudern auß ſeinen Gütern / zu empfahen: vñ C. in Vormundſchafft verwaltet / benentlichen NN. Thal. als Vormunde An. 1601. zu ſich genommen / vnd zu berechnen zugeſagt / wie auß ſeinen quitungen vmbſtändlich zu vernehmen: Als ich hernacher durch ſonderliche ſchickung deß Allmächtigen / ſie geehlichet / iſt es vnter anderem jhres einbringens halber dabey verblieben; daß C. 1

die N. N. Thaler als jhren / in Vormundſchafft bey ſich haltenden zuſtand / vnd gantz patrimonium, ſo mir zum Ehegelde verſprochen / erlegen / vnd ich deroſelben von jme gewärtig ſeyn ſolle. Worauff ich die intereſſe zwar von jhme / ohne was nechſt hero verſeſſen / empfangen; das Capital aber biß dato bey jhme verblieben.

Nun befindet ſich jetzo bey jhme vnverſehens eine groſſe ſchulden laſt / vnd ein groſſer concurſus creditorum; alſo daß man meinet / es werde zu deren bezahlung ſeyn vermögen kaum zu reichen. Dahero / wie in dergleichen Fällen zu geſchehen pfleget / ſuper prioritate, ſtreit will vorfallen; weil viel Creditores vorhanden / die conſens haben / denen / wie nichts weniger mir auch auff verachende hülffs verwarnung / die immiſſion beſchehen. Ob denſelben / vnd anderen / ich in ordine prioritatis, mit meiner / in ehelicher Vormundſchafft / habenden anforderung ſolle vnd könne vorgehen: nemlichen; ob meine / oder meiner geliebten Haußfrawen A. ſchuld / der N. N. Thaler ſamt den verſeſſenen Zinſen / geſtalten Sachen nach / vor ein debitum pupillare privilegiatum erkande / vnd conſequenter, ex privilegio debitorum pupillarium, jure prioritatis & prælationis anderen / auch denen / die conſens haben / præferiret, vnd vorgezogen werden ſolle vnd möge? Pro negativa könte angezogen werden / quod
2 † tutor, qui non fecit ſolennia, & non eſt legitimè à magiſtratu datus, nec confirmatus, ob id, quia ſe geſſit pro tutore, actione tutelæ non poſſit conveniri, ejuſque adminiſtratio invalida ſit: *l. niſi finita. 4. §. fin. ff. de tut. act. l. ita. §. poſt completam ff. de admin. tut. Bart. in l. legitimos. in pr. num. 7. & ſeq. ff. de legit. tutel. Aretin §. actionum. nu. 33. in fin. Inſtit. de action. Ruin. conſ. 29. n. 10. vol. 5. Borgnin. Cavalcan. de tutor. & Curat. ſect. 1. n. 23. & ſect. 2. n. 9.* Jn maſſen diß / vnd anders villeicht die Creditores bey künfftiger verhör / 10 termino liquitationis für vnd auff die bahn bringen werden: Davon / vnd was es ſeyn möge / mir noch zur zeit / nichts wiſſend. Soll auch alsdann dabey an gebürlicher ablehnung kein mangel ſeyn. Pro affirmativa aber kommen mir / meines verhoffens / folgende rationes juris & facti billich zu ſtatten.

Erſtlich eſt notorium, daß C. meiner geliebten Haußfrawen / von jhrer Kindheit an / ſich in Vormundſchafft angenommen; vnd allzeit / pro tutore ſich geritet vnd erzeiget / auch von jedermann davor erkand, vnd gehalten wor-
3 den: Davon zu Recht verſehen: Quod † quilibet tutor & adminiſtrator, accipiendo tutelam, obliget ſeſe, ſuaque bona, pupillo, tacitè & expreſsè: *text. in l. pro officio. C. de admin. tut. Novel 118. §. ſed ſi mulii. in fin. Schurf. conſ. 9. n. 5. cent. 5. Rum. conſ. 97. circa pr. vol. 5. latè Anton de Fan. de pignor. in 2. p. in 4. membr. n. 6. Pariſ. conſ. 80. n. 34. & ſeq vol. 1. Borgn. Cavalc.*
4 *d. tr. ſect. 4. n. 66* etiam † is, qui pro tutore ſe geſſerit: *l. 1 ff. de eo qui pro tut. vel curat. l. mater. 4. in fin. C. de eeſtam. tut. gloſ. & Dd. in d. l. pro officio. C. de admin. tut. gloſ. & Bartol. in l. dabimus. ff. de privileg. Credit. Nicol. Vigel repertor jur c. 15. except. 1. Iohan. Dambud. de tut. & Curat. c. 10. n. 5 Paul. Montan in tract. de jur.*
5 *tutel. & Curat. c. 39 n. 14. & ſeq.* Oriturq; † hypotheca, à die tutelæ, & curæ acceptæ, & adminiſtrationis bonorum, ipſo jure: *Anton. de Fan. d. tr. n. 12. verſ ſed dubitatur. Tiraq. in l. ſi unquam. verb. ſuſceperit libros. n. 146. verſ. ſi ad hoc. C. de revoc. donat. Cavalcan. de tut. & Curat. ſect. 4. n. 66. & ſect. 5 n. 1. Franc. Balduin. tr. de pignor. fol. 272. tot. tit. ff. de tut. & rat. diſtrab. C. arbitr. tutel. l. vlt. verb. diſcretis. C. de legit. tut. l. vn. C. rem al. gerent.*
6 *l. vnic. §. 1. C. de rei vxor. action.* inq; † morâ conſtituitur, quilibet tutor, curator, & adminiſtrator, reipſa, abſque interpellatione: *gl in gloſ. cum quidam. §. fiſcus. verſ. inſcrunt. ff. de vſur. Alexand. in l. quod te. n. 8. & l. vinum. vbi Dd. ff. ſi cert. petat. Borgn. Cavalc. d. tr. ſect. 5. nu. 5. Andr. Kobl. lib. 1. exercit. 13. num. 36. & 37.*
7 Vors andere / beſagen die Rechte: Quod † vſque ad triginta annos, quilibet tutor, Curator & adminiſtrator, & ejus heres, teneatur reddere rationem minori, ejuſve heredi, in ſolidum: omneſque actus ſuæ adminiſtrationis oſtendere, inſtrumenta, res, nomina, bona, & reliqua omnia reſtituere: aliàs ratio reddita non dicitur: neque tutela finita: per ea, quæ notant *Dd. in l. 5. §. geſſiſſe ff. de adminiſtr. tutor. l. ſi purè. in fin. ff. de fideicom. libertat. l. 1. & tot. tit. ff. de tut. & rat. diſtrahend. Aretin. §. actionum. num. 34. verſ. 14. Inſtit. de action. Socin. conſ. 24. col. 11. verſ. & ideò. vol. 1. Roland à Valle, conſ. 49. vol. 1. Plot. in l. ſi quando. num. 194. verſ. item jurari. num. 233. verſ. tutor aut curator. & num. 246. & ſeq. C. vnde vi. Böer. deciſ. 59. V ant. de nullit. ex defect. inhabilit. num. 8. verſ. præmiſſa. fol. 150. Dambud. de tut. & curat. c. 3. per tot.* Etſi † enim tempore finita ſit tute- 8
la, jure tamen durat obligatio, & actio, ad eum vſque diem, quo adminiſtratæ tutelæ rationem reddiderit: *l. tutor, qui repertorium §. fin. ibi: ſciendum eſt, tutorem etiam poſt officium finitum vſuras debere, vſq; in diem, qua tutelam reſtituit. ff. de adminiſtr. tutor. l. tutor pro pupillo. l. ſeq. l. Lucius. §. quæſitum. ff. eod. tit. Dambud. de pup. min. prodig. intereſſe. c. vn. n. 46. & ſeq.* jureque † veteri perpetua fuit actio tutelæ: *l. 1. §. hanc* 9
actionem. ff. de tut. act. l. 8. C. arbitr. tut. l. 5. in fin. C. quib. non obyc. l. 3. in fin. C. de contr. tut. hodie † verò triginta an- 10
nis præſcribitur: *l. 3. in fin. C. de præſcript. 30. annor. l. 2. C. de conſtit. pecun.*

Vors dritte iſt zu Rechte verſehen / vnd deutlich verordnet: Si † tutor, vel alios, qui pro tutore ſe geſſit, ob vrgens 11
æs alienum, bonis cedere cogatur, quod inter omnes creditores præferatur pupillus: *l. fin. vbi gl. ff. de tut. & rat. diſtrab. l. 4. §. 1. vbi gloſ. in verb. privilegio. l. 7. ff. de privil. credit. d. l. pro officio. C. de admin. tut. l. vn. ibi: etſi ex eo titulo judicati debitores ſunt conſtituti. C. rem alien. gerent. l. vnic. §. 1. C. de rei vxor. action. Dec. conſ. 349. num. 10. verſ. in tertio dubio. Pariſ. conſ. 80. num. 34. & ſeq. vol. 1.* adeò † vt licet ſaltem amicitiæ gra- 12
tia, officium hoc à tutore geſtum fuerit, pupillis nihilominus hoc privilegium tam reale, quam perſonale, præſtari & ſervari debeat: *l. 4. §. 1. l. ſi negotium. 7. ff. de privil. Credit. l. 20. C. de negot. geſt. l. nō ſolum. ff. de tut. & rat. diſtrahend.* Sintemal Rechtens iſt: quod † pupillo, præter actio- 13
nem tutelæ, ad reddendam rationem omnium geſtorū & omiſſorum: *§. fin. Inſtit. de Atil. tut. l. 1. in pr. §. 3. & paſſim. ff. de tut. & rat. diſtrahend. l. adverſus. l. rationes. C. de adminiſtr. tutor.* etiam vindicatio rei ſuæ, ſine decreto prætoris, ſine præviâ cauſę cognitione, & non vrgente ære alieno, alienatæ, vel donatæ; *l. non omni. 16. in fin. C. de admin. & pericl. tutor.* Itemq; † actio hypothecaria in rem tutoris com- 14
petat: *argt. dict. l. pro officio. C. de admin. tutor.* Nam bona † 15
tutoris pupillo, pro adminiſtratione, tacitè pignori ſunt obligata, & in iis pupillus prælationis jus habet, ratione hypothecæ illius: Landr. *lib. 3. artic. 11. vbi gloſ. in pr. l. pro officio. C. de admin. tut. l. fin. C. rem al. gerent. l. vn. §. 1. C. de rei vxor. act. l. fin verſ. diſcretis. C. de legit. tut. l. fin. ff. de tut. & rat. diſtrahend Bartol. Iacob. de Aretin. Salicet & communiter Dd. in l. 20. C. de admin. tutor. Nicol. Vigel. method. Iur. Civil. lib. 2. c. 35. reg. 5. & method. iur. controverſ. lib. 2. c. 19. reg 11.* quę † tacita hypo- 16
theca, à lege conſtituta, per ſupervenientem expreſſi, pignoris conſtitutionem, non perimitur, ſed confirmatur: *Iaſon n 5. commune att, Burſat. vol. 1. conſ. 120. nu. 29. Böer. deciſ. 332.* Noch mehr iſt Rechtens: quod † debeantur 17
vſuræ, cum omni eo, quod intereſt, ſi tutor pecuniam pupillarem in ſuos converterit vſus: *l. 7. §. pecunia. §. fin. de adminiſtr. tut. l. 4. C. arbitr. tutel. l. 1. C. de vſur. pupill.* in † tan- 18
tum, vt perpetua ſit actio, quæ petuntur: *l. 8. C. de arbitr. tutel.* maximè, ſi in ſtipulationem inſuper ab heredibus ſint deductæ, & Inſtrumento confirmatæ: cùm & aliàs in † mutuo, & cōtractibus ſtricti juris, ex ſtipulatione de- 19
beantur: *l. 31. l. 41. in fin. ff. de vſur. l. 10. §. 4. ff mand. Borthold. de vſur. c 3 n. 7. 35. & ſeqq. Subard. ad l. 4. C. de vſur. & vulgò Dd.*

Zum vierten / ob ſchon meine geliebte Haußfraw / interim ſich zum erſten / vnd andern mal verheuratet / dahero etwa geſchloſſen werden wolte / es ſey hierdurch die Vormundſchafft erloſchen / vnd jhr jus pupillare in einen andern ſtand kommen: Iſt doch vorhin angezogen / Quod tutelæ actio, & obligatio, non finiatur, ſed ad vltimum vſq;

vſq; diem duret: donec per rationes redditas, ſatisfiat
pupillo: Wann ſich ſchon biß ins dreyſigſte Jahr damit
ſolte verzlehen. Et aliàs, qualitas illa, quæ ſemel debitum
illud pupillare, ab origine affecit, tamdiu durare, tum
etiã, tutor & pupillus illud in ſuâ originali qualitate, tã-
diu permanere voluiſſe præſumitur, donec illo jure ſol-
vatur quo fuit colligatum, nimirum, quo tutor ad id ſol-
vendũ & præſtandũ ab initio fuit obligatus. Rem enim
20 † quamlibet jure, ſuâ metimur origine, & cauſsâ origi-
nali: *l. tutor datus. ff de fidejuſſor. l. 2. § par vig. refert. ff. de privil.*
credit. l. ſi filiusfamil. in fin. C. ad SCt. Maced. l. qui id quod. ff. de
donat. l. fin. ff. ſi ex nox. act. Zaſ. in epitb feudor. part. 8. n. 39. weſ-
21 *ſenb. conſ. 4. n. 17. Hieron. Pantſch. lib. 1. q. 22. n. 7. & ſeq.* Et † ad
tituli primordiũ, poſterior dirigitur, & formatur eventus:
l. vnic. in fin. C. de vnpon. lucrat. deſcript. lib. 10. l. ſi heres. ff de
act. emt. Bart. in l. diem. ff de aqu. pluv. Anchor. conſ. 137. n. 2. Ce-
phal. conſ. 447. n. 11. idq; in obligationibus hujuſmodi pri-
vilegiatis, omniũ maximè obtinet, in quibus ſemper ad
22 principium & originem recurrimus: per vulgata. Inq; †
vniverſum, quælibet res, præſumitur manere, ac eſſe in
eo ſtatu, quo fuit antea, donec mutatio probetur: *l. expreſ-*
ſo: l. ſive poſſidetis. C. de probat. l. ſi filius. ff. eod. l. fin. in pr. vbi not.
Bart. Bald. & Angel. C. de pign. argument. l. ſi quis. ff de ſervit ex-
port. Cyn. & Dd. in l. non ignorat. C. ad exhibend. Alciat. de præ-
23 *ſumt. reg. 2. in pr. præſ. 13. & præſumt. 25. n. 1.* Ac † retinere illã
conditionem, quam ab initio accepiſſe conſtat: *arg. l. vi-*
deamus. vbi Bart. ff. quod met. cauſ. l. pater. §. quidam. & ibi Bart.
ff. de legat. 3. c. qui ſemel vbi Dyn. De R. I. in 6. Andr. Kobl. lib. 1. ex-
ercit. jur. exercit. 16. n. 19. Quodque nuptiæ ſubſecutæ, aut
quid aliud bujuſmodi non ſint cauſſa mutationis debiti
24 pupillaris, argumento eſt, quia filio † in bonis ſecundi
mariti, cui mulier nupſit, quæ filij tutelam ſuſceperat,
nõ petito alio tutore, nec reſtitutã tutelã æquè, vt in bo-
nis maternis hypothecæ privilegiũ competit: *l. pen. C. in*
quib. cauſſ. Novell. 22. c. 40. Nov. 94. c. 2. l. 6. §. pen. C. de ſecund.
nupt. Gothofr. ad l. 2. C. quand. mul. tut. offic. Et abſurdũ meritò
videri debet, per mutationem perſonæ, ætatis, ſtatus, vel
aliud hujuſmodi mutari jus alicujus quæſitũ privilegia-
tum: cum illa omnia ex accidenti perſonæ cõtingant: jus
25 in re principali nec faciant, nec tollant: alioqui † princi-
palo ſequi cogeretur naturam & conditionẽ acceſſorij:
quod videtur abſurdũ: quippe cum non modò ſit cõtra,
c. ſi ſuper gratia. de offic. delegat. in 6. c. acceſſorium. & ibi Petr.
Peck. n. 4. de R. I. in 6. cum ſimilib. Sed & pro regulâ receptũ,
26 quod † ab acceſſorio, principale mutari & regulari non
poſſit: *l. ex principali. vbi Dd. maximè Ioh. ab Imol. ff. de vulgar. &*
pupill. ſubſtit. l. quod per manus. & ibidẽ notat. per Dd. ff. de jure Co-
dicillor. l. etſi non ſint. §. perveniam. ff. de aur. & argent. legat.

Dazu dann vors fünffte kompt / daß weder von meiner
Haußfrawen / noch von E. ihrem erſten marito, noch auch
von mir niemals dieſe Gelder ſind auffgemahnet / noch ei-
nige novation dißfals fürgenom̃en worden: welches dann
27 in ihrer willkühr geſtanden: Pupillis † enim, certum tẽpus
ad exigendum, vel agendum cõtra tutorẽ præſcribi ſive
præfiniri non poteſt: *l. fin. in pr. C. de vſur. pupill. l. vnic. C. vt*
nemo invit. l. creditor. C. de pign. l. 2. de in lit. jurand. quæ cõmunis
eſt opinio, vt teſtatur Emmanuel Soar. in lit. A. tr. commun. opinion.
28 *n. 18.* meræq; † facultatis eſt jus illud, quod in exigendo,
pupillis competit: *Bald. de præſcript. p. 4. 5. p. pr. q. 4. n. 3. Iaſ. in l.*
beneficium. n. 55. & ſeq. de Conſt. Princip. Rol. à Val. conſ. 53. n. 29.
29 *vol. 2.* nec † amittitur privilegium per nõ vſum: *gloſ. & alij*
in c. abbate de Verb. Signif. Bart. in l. in filiis. n. 3. Cod. de Decurion.
Tapia, in repetit. l. fin. ff de Conſt. Princ. part. 2. c. 1. n. 10. Anton. de
Padil. poſt alios à ſe adductos in l. falſo. num. 4. C. de diverſ. reſcript.
30 Idq; † locum habet in quolibet jure alicui competente:
Burſat. conſ. 87. n. 15. lib. 1. vbi addit, pluribus hoc deciſionibus com-
probari, per Iaſ. in d. l. fin. n. 53. de Conſt. Princ. & Felin. in capit.
cum veniſſent. n. 25. & ſeq. de conſt. & communem hanc concluſio-
nem eſſe aſſerit Bellon. conſ. 1. n. 11.

Dahero auch vors ſechſte / vns keine ſchuld kan zuge-
meſſen werden / zum hetten dieſe Gelder / in zeiten / als C.
noch ſolvendo auffgemahnet / oder auch / daß er zu der zeit /
da er ſchon obæratus, von D. bey welchem ſie gewiß gewe-
ſen / auffgemahnet / vnd zu ſich genom̃en / nicht nachgeſehẽ
oder verſtattet werden ſollen. Dann zugeſchweigen / daß
damals / als C. die Gelder zu ſich genom̃en / meine geliebte
Haußfraw / im Wittwenſtand / ab omnibus relicta, vnd
indefenſa geweſen / vnd von C. als ihrem Vormunden /
contra tertios geſchützet vñ defendiret werden ſollen: So
vermögen auch / auſſer dieſem / die Rechte / maſſen obge-
dacht: quod pupillo nullõ exigendi tẽpus ſit præfinitum:
quodq; , ſine interpellatione etiã, in morâ conſtituatur
tutor, ipſo jure & reipſa: p ante deducta: Et † quod mora 31
tali caſu, in non exigendo, vel non ſolvendo admiſſa, nõ
creditoris, ſed debitoris conditionẽ faciat deteriorem:
l. Arrianus. ff. de obligat. & action. gloſ. in l. 1. §. cum qui. ff. de con-
ſtit. pec. l. quod te. ff. ſi cert. petat. Andr. Kobl. exercitat. jur. 13. n. 65.
& exercit. 15. n. 71. Quodq; † ſtatũ obligationis, mora non 32
mutet, ſed perpetuet: tum & moratoris conditionẽ, non
tam circa rem principaliter debitã quàm circa acceſſio-
nes, duriorem reddat: *l. ſi ex legati. l. ſi ſervum. §. ſequitur. ff. de*
Verbor. Oblig. l. ſi ſterilis. §. cum per venditorem. ff. de action. emti.
moraq; † ei, qui facta eſt per ſe, præſtat id, quod habitu- 33
rus eſſet, aut habere potuiſſet, ſi mora ei facta nõ fuiſſet:
l. illud. ff de petit. hered. l. præterea. ff. de rei vindic. l. cum fundus. ff.
ſi cert. petat. l. 2. ff. de vſur. Loriot. in l. quatenus. verſ. antequam ad
alias. ibi: non poteſt ergo. ff. de R. I. Et † à mora ſemper quis ex- 34
cuſatur, ſi juſta cauſſa ſubſit, propter quam cõfeſtim peti,
aut dari vel non potuerit, vel non neceſsè fuerit: *l. quod te*
vbi Dd. ff. ſi cert. petat. l. ſciendum. l. ſed etſi. cum l. ſequent. ff. de vſur.
juſta † namq; cauſſa, culpã excludit: *l. pecuniæ. §. vſurarum.* 35
l. cum quidam. §. ſi pupillo. d. l. ſciendum. ff. de vſur. Andr. Kobl. ex-
ercit. 13. n. 69. Et † mora, propriè non cõmittitur ſine cul- 36
pâ: *l. ſciendum. l. mora ff. de vſur. l. Titiæ textores. §. vltim. ff. de le-*
gat. 1. l. is qui. ff. de obl. & act. l. cum filiusfamil. §. vltim. l. ſi ſervus.
§. ſequitur. ff. de Verb. Obl. Forcat. de mora. part. 1. n. 1. Andr. Kobl.
exercit. 12. n. 56. & exercit. 13. n. 51. In maſſen dañ in dieſem
Fall geſchehen: Wann E. primus maritus, hette leben ſollẽ,
würden dieſe Gelder / als ihme / pro dote, in pactis dotali-
bus verſchrieben vñ zugeſagt / freylich ſeyn abgefodert wor-
den; vnd dieſerhalb jetzo kein ſtreit noch kummer vorfallen:
Weil er aber bald ſecundo matrimonij anno verſtorben /
ſind der Frawen die Gelder / in ihrem betrübten Wittwen-
ſtand nichts nütz geweſen: Sie auch damit nichts anzu-
fahen gewuſt; noch jemand gehabt / der ihr hierinn was
etwa zuthun / oder zulaſſen / rath mit getheilet; ſondern bey
C. alles / auch aller rath / als dem Vormunden / geſtanden:
Dabey ſie es alſo bewenden laſſen; vnd wie billich / auff in /
als ihren vorgeſetzten Vormunden geſehen. Wie nun den
andern creditoren nichts imputiret werden kan / die ſich
bey zuwachſenden ſchulden C. auff ihre conſens verlaſſen:
Alſo kan auch hoffentlich A. nichts zugemeſſen werden;
daß ſie auff ihr Gut Mündlinrecht geſuſſet / vnd dadurch /
es käme / auff welchen euſſerſten Fall es wolle / der priori-
tet vnd prælation vor allen andern creditorn zuverſichert /
vnd gäntzlichen ſich getröſtet.

Vnd ſolches vors ſiebende / vmb ſo viel deſto mehr / weil
klares Rechtens: quod † moræ annumerandum non ſit, 37
quod optimâ ratione, jureq; permittente fit: *l. ſciendum. l.*
ſed etſi ff de vſur. nec † eſt in morâ, qui dilationem habet à 38
lege, ac legitimâ exceptione ſe tueri poteſt: *l. lecta. 40. §.*
fin. ff. ſi cert. petat. l. nulla. ff. de R. I. gloſ. in l. ſi tũ exceptione. §. qua-
tenus. verſ. tripl. ff. quod met. cauſſ. Roman. conſ. 244. Dec. in d. l.
nulla. n. 3. ff. de R. I. Andr. Kobl. exercit. jur. 14. n. 6. nec † dolo 39
facere, vel culpã committere videtur, qui jure ſuo vtitur:
l. 3. §. is tamen. ff de liber. hom. exhibend. l. injuriarum. §. 1. ff. de in-
jur. l. nullus videtur. 55. ff. de R. I.

Vber diß / vñ vors achte / iſt ein einſtim̃iger ſchluß aller
Rechtslehrer: Qua † ratione & cõditione quicquã ver- 40
ſatur, ſive cõtinetur, ac eſt in obligatione ab origine, tali
etiã ratione, ac conditione eſt, ac eſſe debet in ſolutione:
l. cum quid. ff. ſi cert. petat. l. res in dotem. ff. de ſolut. l. 3. in pr. ff. de

act.emt.l.prout.ff.de ſolution. latè *Andr. Kobl.lib.1.exercit.c.18.*
41 *n.1.& paſſim.* Siquidem † in obligationibus id tẽpus ſpe-
ctatur, quo contrahitur, ac per conſequens, res in obli-
gationem deducta eſt: *l.non omne.* §. *in ſtipulationibus. ff. de*
R.I.l.in lege.ff.de contrahend.emt. l.ſed qua loca.ff. de ſervit. ruſtic.
præd.l.3.§.Divi.ff.de jure fiſci. ohngeachtet / was ſ enmittels in-
ter initium obligationis, & finem ſolutionis, ſich mag zu-
42 getragen haben: bevorab: cum † tẽpus non ſit modus in-
ducendi, vel finiendi obligationem, & jus competens:
l.obligationum ferè.ff.de action.& obligat.l.neq; natales.C.de Pro-
43 *bat.* & † tẽpus contractus ſive obligationis, non tam di-
citur id, quo contrahitur, quàm quo ſolvi oportet. *l. qui*
ante.l ſtipulatio iſta. §. *inter incertam.l. qui ſic.47. ff. de Verb.*
Oblig. Andr.Kobl.lib.1.exercit.10.n.11.& n.25.
44 Zu deme/vnd vors neundte/heiſt es allhier: Quod †
caſus omiſſus, maneat ſub diſpoſitione juris communis:
l. de extraneis.ff. de condict. ob cauſſ.l.poſt dotem. ff.ſol. matrim.l.
commodiſſimè.vbi Dd.ff.de liber.& poſthum. Dec.conſ.480.n.2.
Andr.Kobl.exercit.11.n.2. Nun iſt im Recht die proviſio, de
prioritate pupillaris debiti urgents reſtringiret, ad cer-
tum aliquod tẽpus: vñ dergleichen / bleibet derowegen bil-
lich bey der Diſpoſition juris: quo ſine omni exceptione
omnibus aliis creditoribus, maximè vero, vt hoc caſu
noſtro, expreſſam poſteriorem habentibus pupillare de-
bitũ, ratione hypothecę ſuæ, jure pręfertur: poiſſimum,
ſi, de pupillari pecuniâ agatur, quam in ſuos vſus conver-
tit tutor; ad notorietatem jurium, & obſervantiã omniũ
45 judiciorum referendo. Tum † quia etiam anterioribus
expreſſam habentibus præfertur: *l.7.in pr.ff.qui pot. in pign.*
46 *habeant.Vander.de privileg credit.c.6.poſt.princip.* exẽplo † eo-
rum, qui in refectionem crediderunt: nam & hi anterio-
rem habentibus pręferuntur: *l.interdum. cum l. ſeq.ff.qui pot.*
in pign.l.24.§.1.l.32.de reb.autor.judic. poſſidend.Mynſ.cent.1.
47 *obſerv.60.* Similiſq; † pecuniæ in refectionẽ creditæ, eſt
pecunia pupilli, quam in ſuos vſus, ad conſervationem
bonorum ſuorum convertit tutor: & inde ſalvam fecit
totius pignoris cauſſam; quæ aliàs interiiſſet: *l.5.l.6.qui*
pot.in pign. l.17.C de pign l.6.C.de ſervit. pign.dat.l.3. pr. de reb.
eorum qui ſub tutel. tum: quia præter favorem ætatis ſpe-
cialem duplici privilegio fruitur pupillus: & reali, hypo-
thecæ: & perſonali, prælationis: quod ſine effectu eſſe nõ
debet: eſſet autem ſine effectu, ſi hypotheca poſterior
expreſſa eidem obſtaret: rariſſimè enim procederet: ſi-
quidem pauci ſunt creditores, per expreſſam hypothe-
cam ſibi non caventes, tum: quia conventio hypotheca-
ria, dans eſſe hypothecam expreſſam, inter alios acta,
aliis, id eſt, pupillo prejudicare, eundemq; jure ſuo priva-
re nequit: *argt.tot.tit.C.res inter alios act cũ ſimilib.* tum: quia
in jure civili, nullibi ſcriptum eſt: pupillos tacitam ante-
riorem habentes, creditoribus, expreſſam poſteriorem
habentibus, poſtponi: quod ergo non mutatur, cur ſtare
prohibeatur: quodq; jura non dicunt, nobis etiam dicẽ-
48 dum non eſt: Erubeſcimus † enim ſine lege loqui *§.con-*
ſideremus.Novell.18.de trient.& ſemiſſ l.ſi verò.§.de viro. 9. ff. ſo-
lut.matrim.l.diſſentientis. verb. nulla præcipit juris conſtitutio.C.
de repud. c.is, qui. verſ. cum id non ſit expreſſum in jure. de ſentent.
excommun.lib.6.l.vlt.im in fin C.de conſulib. Tum deniq; quia
conſuetudo hujus loci pupillos. jure, & tẽpore anterio-
rem habentes, creditoribus expreſſam poſteriorem ha-
49 bentibus præfert. Conſuetudo † autẽ dicitur jus cõmu-
ne, in loco, vbi illa extat: *gloſ.in l.3.verb. ſepeliri. circa fin. ff. de*
ſepulc.viol.& facit l. venditor.§.ſi conſtat.ff.com. præd.l.conſuetu-
dinis. C.quæ ſit longa conſuetud.§. ex non ſcripto.Inſtit.de Iur.nat.
gent.& civil. quodq; conſuetum eſt, pro neceſſario habe-
50 tur: quandoquidem † conſuetudo eſt actus practicus,
præciſè, & ad vnguem obſervandus: *Curt. in c.cum tanto.*
Sect.1.n.9. extr.de cõſuet.Bald.in l.quicunq; n.18.C.de ſerv.fugit.
Vberdiß/vnd vors zehende / verbieten die Rechte: daß
dem pupillen, ſine ſuo facto, ſein jus privilegiatum pu-
pillare, prioritatis, & prælationis, quod habet, contra
tutorem, einigerley weiſe / oder wege / es geſchehe, wie es
wolle / mit nichten entzogen / oder genommen werden kön-
ne. Nemini enim † ſine facto ſuo interverti, vel auferri 51
debet jus ſuum, quod habet: *l.ſolvendo.ff.de negot. geſt.l. id*
quod noſtrum ff. de R.I. l.2.ff. de his qui ſunt ſui vel alien. jur. &
multis probant Anton. Gabriel.commun.concl.lib.3.ſub tit.de jur.
quæſito alteri non tollend. Andr.Gail.lib.2.obſervat.pr.56. Andr.
Kobl.exercit.5.n.2.& exercit.17.n.9. Vſque † adeo, vt nec 52
Princeps ex plenitudine poteſtatis, niſi magnâ ex cauſ-
ſa, publicam vtilitatem & ſalutem concernente, id fa-
cere poſſit: vt magis communiter tradunt *Dd. Anton. Ga-*
briel. lib.5. commun.concl. tit. de acquirend. rer. domin.conclus.5.
& d.tit.de jur.quæſit.alt.concluſ.1. Zaſ. conſ.1. Philip. Corn.conſ.
278.p.4.& conſ.77. Pinel.ad rubr. C. de reſcind. Vendit. part.1.
c.1. in fin. Andr.Gail.d.obſervat.56.per diſcurſum. Nun kan im
wenigſten von meiner Haußfrawen / oder mir beſchehen /
nichts vorbracht / noch beſcheiniget werden; dadurch ſie
facto proprio ihres Rechtens; ſo ſie anfangs in jrer Kind-
heit / gegen jhrem Vormünden C. gehabt / ſich ſolte ver-
luſtig gemacht haben. Wird derowegen dabey billich ge-
laſſen / vnd von der Obrigkeit jhr dißfals / contra adver-
ſantes, gebührender Schutz geleiſtet. Non † enim invidię 53
aliorum patere debẽt facultates, ſive bona pupillorum:
l.2.C.quand.& quib.quart.pars.lib.10.gloſ.§.item Serviana. In-
ſtitut. de action. Iaſon in l. item quia. num.14.ff. de pact. Iaſon in
l.ſi fidejuſſor.§.ſi ſatisdatum.n.28.ff.qui ſatisdar. cogunt. eſtq; † 54
magiſtratus ſubditis, maximè vero pupillis, viduis, &
aliis favore ac commiſeratione dignis, loco patris, ad
defendendum præfectus: *§. eos autem. in authent. vt judic.*
ſine quoq; ſuffragio.gloſ. in §.interim. verſ. judex. authent de de-
fenſ civitat. l.ſi quis filium. verſ. ſed nos. C. de inoffic. teſtament.
Zoanet.de defenſ.part.3.n.8.& paſſim.
Viel weniger hat ſie vors eilffte / jhrem Rechte jemals
expreſsè, vel tacitè renunciiret. Præterquam autẽ, quod
† nemo juri aut privilegio ſuo, quod habet, renunciare 55
velle præſumitur: vt comprobatur per notata ab *Anton.*
de Butr.in c.accedentibus.col.2. verſ. per prædicta. de privileg. Alex.
conſ.33. volum.5.Dec conſ.374.col.2 in fin. Weſſenbec.conſ.15.
n.41. Decian. reſponſ.29.n.75.vol.1. Cum † generale ſit, 56
neminem præſumi jactare ſuum: *l.cum de indebito.ff.de pro-*
bat. idem tenet Natta conſ.627.in fin. vol. 3. Maſcard. de probat.
vol 3.concl.1261.n.20. Andr.Kohl exercit.12.n.31. Certum
eſt † illud cui expreſsè renunciatũ non invenitur, etiam- 57
num durare illibatum ſalvumq; *argt.l.Sancimus.27.C.de*
teſtament.ex cujus legis ratione ita tradit. Dec. conſ. 429.nu.9.
conſ.452. n.2.conſ. 460.n 6.Dec.conſ.352.n.4.& conſ.379.
n.3. Weſſenbec.conſ.10.n.9. Andr Kohl. exercit.6.n.18.exer-
cit. 12.num.30. Cumq; † in favorem pupillorum jus il- 58
lud principaliter introductum ſit, nulla juris ratio, nut
æquitatis benignitas patitur, vt illud in odium, & da-
mnum eorundem retorqueamus: *l. nulla. 25. ff de legib.l.*
quod favore.6 C.eod.l.3.§.dua autem.verſic ceterum ſi idoneos.C.
de Carb.n. edict.l.generaliter. 5. in fin. C. de ſecund.nupt. c. quod
ob gratiam. 61. extr. de R.I.in 6. Moller.ad Conſtitut. Saxon.
part.1.c.16.n.38. pręſertim † cùm & aliâs favores amplia- 59
ri, odia verò reſtringi conveniat: *c odia.15.extr.de R.I.in 6.*
l. inter pares.38.ff. de re judicat. cum ſimilib. Idq; vel eò ma-
gis, quod in † dubio ſemper ea ſit amplectanda & præ- 60
ferenda ſententia, quæ pro Eccleſia, pupillis fœminis,
ſimilibusque perſonis, aut cauſſis favorabilibus militat:
l.quoties dubia.l.in ambiguis.vbi Dec.& reliqui Dd.ff de Reg.Iur.
Andr.Kobl.lib.1.exercit.13.num.35.Moller. ad Conſtitut.Saxon.
part.2.c.15.n.99.& c 37.n.11.
Vors zwelffte vnd letzte; ob auch ſchon andere Credi-
tores in jhres geweſenen Vormunden C. Güter / conſenſu
vñ immiſſion erlanget; vnd ſie ad petitam, vel etiam de-
cretam immiſſionem, nach geſchehen / vnd darwider nicht
proteſtiret: ſo kan doch im wenigſten nit inferiret werden /
daß ſie hiermit in die immiſſion gewilliget, vñ durch ſolche
einwilligung jres Rechtens ſich begeben habe: nullus enim
conſenſus, aut voluntas remittendi, multò minus vlla
remiſſio juris ſui, ex immiſſione prætensâ, inferri poteſt,
ita,

61 ita, vt etiam vllâ deſuper † proteſtatione opus non fue-
rit, cum ſi iter, jus ſuum, etiam nulla interpoſitâ proteſta-
tione, ſibi nihilominus ſalvū manere & integrum: *juxta
text. in l ſicut. §. nō videtur quib. mod. pign. vel hypothec. ſolv. Felin.
inc. inter cæteros. in fin. de re judic. Rub conſ. 125 n. 5. Aretin. conſ.*
62 *141. col. fin. verſ. nec ducat aliquis.* neq; † etiam videtur con-
ſentire creditor, etiamſi ſciat rē diſtrahi: ſed neceſſe eſt,
aliunde apparere ejus conſenſum, putà, ex verbis, aut ex
ſubſcriptione contractus. *l. 14. §. 1. l. ſicut 8. §. illud. 6. ff quib.
mod. pign. vel hypothec. ſolvat. vbi Weſemb. in parat. & Dd vulgò.
Cephal. conſ. 589 n. 12. lib. 4. Menoch. de præſumt. lib. 6. præſumt.
99. n. 21. Rot. Roman. deciſ. 788. n. 4. part. 1. in noviſſ.* Quin etſi
63 † contractui, vel oppignorationi poſteriori conſentiat
creditor anterior: nondū tamen remiſſum eſſe cenſetur
jus pignoris, niſi & illud expreſsè actū ſit: *Neguz. de pign.
part. 6. membr. 3. n. 13. 14. Menoch. lib. 3. præſumt. 119 per tot. Mu-
dæus, tit. quib. mod. pign. toll. n. 14. 15. Connan. 4. commentar. jur.*
64 *c. 19. n. 5. 6. & ſeq.* hypotheca † enim ſemel acquiſita, in
re aliqua, non tollitur per alium ſubſequentem contra-
ctum, factum, ſine conſenſu creditoris, cui jam dudum
acquiſita erat prior hypotheca: *argt. l. ſi debitor. pr. & §. 1. ff.
de pignorib. l. voluntate. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. ſolv. l. 12. §.*
65 *12. ff. de captiv. & poſtlimin. reverſ. cum ſimilib.* & † huic regu-
læ generaliter, etiam in tacitâ hypothecâ locum eſſe, be-
nè probat; *text. in l. cum quid. ff ſi cert. petat. Neguzant. d. tr. de
pign. part. 2. p membr. 4. n. 145.* Jn maſſen / in Rechten klar
66 verſehen: quod, prior tempore, potior ſit jure: quodq; †
pupillus exemplo creditorum, anteriorē habens hypo-
thecam, tacitam & expreſſam in cōcurſu præferatur cre-
ditoribus omnibus poſteriorem habentibus: *l. 1. l. prior. 5.
l. diverſū. 8 C. qui pot. in pign. hab. ubi: potiorem eſſe; cum ſimilibus.*
67 in tantum † vt & poſterior prioribus, ex peculiari privi-
legio præferatur: *argt. l. 7. ff. qui pot. in pign. hab. Vanderan. in
tr. de privil. creditor c. 7.* quodq; immiſſio, in bona tutoris
oppignorata, ante omnes alios creditores, jure & tem-
pore poſteriores, pupillo prius & potius jus habenti ſit
68 decernenda: adeò, vt † poſterior creditor aliter jus ſuū
confirmare nequeat, quàm ſi priori creditori debitam
pecuniam ſolvat: *l. 8. C. qui pot. in pign. hab. l. ſecundus. 22. C. de
pign. Neguz. de pign. part. 5. princ. membr. 2. n. 29.* & quod no-
69 tabile eſt, locum habet † prædicta regula: qui prior tem-
pore, potior jure: etiamſi vnus creditorum prætendat pi-
gnus conventionale: alter prætorium, ſive judiciale: *l. 2.
ibi Bart. & Salic. C. qui pot. in pign. hab. Bart. in l cum vnus. de
bon. autor. judic. poſſid. arg. l ſi poſtquam. vt in poſſeſſ. legat. Ne-
guzant. in 2. p. p. 3. n. 10. circa fin. & in 2. part. 5. n. 7.* Auß die-
ſen vnd andern motiven vnd vrſachen / welche die hoch-
verſtändigen ſelbſt beſſer wiſſen / als ich ſie allhier mit meh-
rern ſolte / oder könte erzehlen / bin ich der tröſtlichen zuver-
ſicht / es ſolle wider meine Haußfraw / in dieſem Fall künf-
tig / in termino liquidationis, nicht; ſondern allerdings /
vor ſie erkandt vnd geſprochen werden.

Damit ich nun wiſſen möge / was recht ſey; Als bitte ich deß Rechten mich hierauff zuberichten; Ob dieſe ſchuld der NN. Thaler meiner geliebten Haußfrawen ſampt der / biß dato betagten Zinſen / allen andern / jres Vormunden C. creditoren, auch denen / die conſens haben / als ein debitum pupillare privilegiatum, in ordine prioritatis vorgehen / vnd was ſonſten dißfals allenthalben recht ſeyn möge? Signatum den 20. Septembr. An. 1607.

N. N.

70 ## Vrthel †

Rudolff / ꝛc. wo ferm / ꝛc. So würde der Conſulent an ſtat ſeines Weibes ihrer ſchuld der NN. Thaler / ſampt vertagten Zinſen / allen andern ihres Vormunden C. glaubigern / ſo nicht ältere außdrückliche verpfendung in der prioritet haben / vorgehen / von Rechts wegen. Prag den 22. Octobr. im 1607. Jahre.

Kayſerl. Appellation præſident vnd Räthe.

Ander † Vrthel. 71

V. F. D. zuvor / ꝛc. Demnach ſprechen wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig darauff vor Recht; hat C. ſich eweres Eheweibes A. nach derſelben Eltern tödlichen Abgange / als ein Vormunde angenommen / vn̄ in ſolcher angemaſter Vormundſchaffe jhrentwegen / von jrem Bruder NN. Thal. angenom̄en: Dieſelben aber biß dahero nicht abgeleget: Ob nun wol gedachter C. in groſſe Schuldenlaſt gerathen / alles mehrern inhalts d vberſendten Copeyen / vn̄ ewer fragē, So würde doch ewer Eheweib in ſeinen Gütern / zu Erb vnd Erbrecht gehörig / vermöge jhrer an denſelben / von zeit an / angemaſter Vormundſchaffe / erlangten ſtilſchweigenden verpſendung / allen anderen / ſeinen Gleubigern / ſo kein älter dinglich Recht / beſtändiger weiſſe daran erlanget / mit jhrer bezahlung vorberürter NN. Thal. billich vorgezogen / von Rechts wegen. Zu vrkunde mit vnſerm Jnſiegel verſiegelt.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig.

Drittes † Vrthel. 72

V. F. D. zuvorn / ꝛc. Demnach erachten wir darauff im Rechten zu erkeñen ſeyn. Haben ewer lieben Haußfrawen A. B. vn̄ C. als der nechſte Schwager vn̄ Schweſter mann ſich jhrer / vn̄ jhres Brudern D. nach abſterben jrer Eltern / in derſelben Kindheit ſich als Vormunden angenom̄en; Jn maſſen ſie dann auch hernacher dem Bruder im quartal Pfingſten an. 95. von dem Keyſerl. Ampt Schweidnitz vn̄ Jawer zu Vormunden beſtettiget; vn̄ daneben ſtets vn̄ jederzeit / ewer Haußfrawen gedachten D. vnmündigen Schweſter / als Vormunden ſich angenom̄en / pro tutoribus ſich gerühmet / vn̄ davor von menniglichen / auch von dem Keyſerl. Ampt / agnoſciret, vnd gehalten werden: wie dann zur zeit jhrer Mannbahren jahren E. jhrer zur Ehe begehret / vnd deßwegen bey jhnen / als den Vormunden angeſucht / darauff ſie auch jme dieſelbe in tragender Vormundſchafft / ehelichen verſprochen / die Ehe in jhrem nahmen / als Vormunden / mit jme beſchloſſen / Eheberedung auffgerichtet / vnd wz jhr einbringen ſeyn ſoll zugeſaget / vn̄ verſprochen: Daſſelben auch / ſo wol / als jhres andern Mündlins D. adminiſtration vnd verwaltunge gehabt / vnd zu deſſen außzehlunge ſich in pactis dotalibus verpflichtet. Weil aber E. im andern Jahre / nach dem Beylager verſtorbē iſt die außzehlung nicht erfolget: Sondern ſie iſt in jhrem Wittben ſtande bey jhrem Vormunden C. verblieben; welcher auch jhren zuſtand N N. Thaler / laut der quittantzen am 19 Maij, An. 1601. zu ſich genom̄en, vn̄ dieſelben in Vormundſchaffe verwaltet. Als jhr nun dieſelbe geeheliget / ſind euch ſolche NN. Thal. zum Ehegelde / ſolcher geſtalt verſprochen / daß jhr dieſelben von jhme gewertig ſeyn ſollet: Darauff jr zwar die verfallene intereſſe empfangen / aber die Haupſumma bey jhme erſitzen blieben: Wann ſich aber bey jhme jetzo vnverſehens eine groſſe Schuldenlaſt befindet / vnd dahero ſuper prioritate ſtreit vorfallen will: Ob nun wol C. ewer Haußfrawen zum Vormunden nichts beſtettiget worden: Sie auch durch die vnterſchiedliche Verheuratunge / in die Vormundſchafft jhrer Ehemänner gekommen; vnd die NN. Thal. C. aller erſt An. 601. eingeantwortet worden: Dennoch aber / vnd weil vnmündige Kinder / nicht allein in jhrer beſtettigten Vormunden, ſondern auch in derer Perſonen Güter / welche den Vnmündigen / als Vormunden; oder an ſtatt der Vormunden jhre Güter verwalten / von der zeit an / als ſie ſich ſolcher Verwaltung vnterfangen / auß Ordnung der Rechten eine hypothecam, vnd vnterpfand erlangen: So mögen die andern creditores, welche kein älter hypothecam haben deß angezogenen conſens vngeachtet / jhr / der prioritet halben nichts vorgezogen wer-

den / von Rechts wegen. Vrkundlich mit vnſerm Inſiegel verſiegelt.

Ordinarius, Senior vnd andere Doctores der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Leipzig.

73 ## Viertes † Vrthel.

V. F. D. zuvor / ꝛc. Auff ewren Bericht / vnd angeheffte Rechtsfrage erachten / ſprechen vñ bekeñen Wir Dechant / Senior, vñ andere Doctores d Juriſten Facultet, in d Vniverſitet Wittenberg im Rechten gegründet; hat C. neben der jhme vom Keyſerl. Ampt / Land vnd Stände der Fürſtenthümber Schweidnitz vnnd Jawer auffgetragenen Vormundſchafft / deß damals Vnmündigen D. auch deſſen Schweſter A. Vormundſchafft ſich angemaſſet / dieſelbe / als ein Vormunde außgeſtattet / vnd derſelben Außſtattungsgelder / endlich von jhrem Bruder abgefodert; vnd zu ſich genommen; vnd euch gemelter A. andern Ehemann / bißhero verzinſet; vnd iſt nunmehr in abnehmung gerathen; vnd mit vielen ſchulden verhafftet: Ob er nun wol derſelben zum Vormunden nicht confirmiret, vnd beſtettiget: Dannoch / vnd wo ferne er ſich der geſtalt pro tutore gehalten: Inmaſſen es ſich dann auß der vns zugeſchickter Eheſtifftung ſonderlich anſehen leſt: So hette gemelte ewere Haußfraw dardurch ein rechtliches Vnterpfand / auff deſſen Gütern erlanget; vnd würde demnach krafft berürten Vnterpfandes mit angedeuter jhrer foderung / der zu ſich gezogenen Gelder allen andern Gläubigern; auch denen / ſo jhrer ſchulden halber / conſens erlanget: Es were dann daß einiger d Gläubiger ein älter dinglich vnd beſſer Recht / in deß debitoris Gütern vberkommen hetten / nicht vnbillich præferiret, vnd deßwegen gebürlich befridiget / von Rechts wegen: Vrkundlichen mit der Juriſten Facultet Inſiegel verſiegelt.

Dechant / Senior, vnd andere Doctores, der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Wittenberg.

74 ## Fünfftes † Vrthel

V. W. D. zuvorn / ꝛc. Als erachten Wir Dechant / Ordinarius, vnd andere Doctores der Juriſten Facultet, zu Franckfurt an der Oder / nach fleiſſiger verleſung vnd erwegung berürten Berichts vnd Beylagen / zuerkennen: Iſt C ewer Haußfrawen A. zum Vormunden verordnet / in welcher Vormundſchafft gedachter C. NN Thaler / jhrent wegen eingenommen vnd auffgehoben: So wird ewere Haußfraw / von wegen ſolcher NN. Thaler vnd davon beragten Zinſen / auß C. allodial vnd Erbgütern. vor allen deſſelbigen Gläubigern / ſo kein älter Vnterpfand erlanget / billich bezahlet: vnd können jhr dißfals die creditoren, ſo vber die Erbgüter newere vnd jüngere conſens erlanget / nicht vorgehen.

So viel. aber C. Lehngüter betreffend / kan ſie den jenigen / ſo Keyſerl. oder Ampts conſens, auch nach obgedachter angenommenen Vormundſchafft darüber erlanget / nicht vorgezogen werden; es weren dann die vom Adel / vnd Landſaſſen deß Orts / da C. Lehngüter gelegen / der geſtalt privilegiret, daß jhnen die Lehngüter jhres gefallens zuveräuſſern / oder damit zuthun / vnd zulaſſen / frey geſtelt: Auff ſolchen Fall / würden dieſelben conſens auch nur nach der zeit / als ſie datiret angeſehen / vnd die prioritet darnach gerichtet / von Rechts wegen. Datum Franckfurt an der Oder / den 24. Septembr. An. 1607.

Daß diß Vrthel / dem Rechten / vnd vns vberſchickten Berichte / vnd Copien gemeß / bezeugen Wir Dechant / Ordinarius, vnd andere Doctores der Juriſten Facultet in der Churfürſtl. Brandenburgiſchen Vniverſitet zu Franckfurt an der Oder / vnter vnſerm Inſiegel.

CONSILIVM LXXXII.

Quæſtio.

Num agnati, ſimultaneè inveſtiti; & ſub certa qualitate, ſive conditionaliter, in defectum lineæ alterius, ad ſucceſſionem vocati, teneantur petere Inveſtituræ renovationem, ante conditionis eventum, ſive priusquam feudum morte poſſeſſoris apertum, ad eos devolvatur, & ipſi poſſeſſionem eius nacti fuerint?

SVMMARIA.

1 Status controverſiæ exponitur.
2 Vocatio ad ſucceſſionem, certâ cum qualitate vel conditionaliter, ſemper intelligitur facta ſub conſideratione, quod illa qualitas debet intervenire tempore, quo ſucceſſio ſuum habeat effectum.
3 Agnatis in defectum lineæ vocans, proximior tempore conditionis evenientis, nõ teſtamenti cõditi, vocatus intelligitur.
4 Proximioribus poſt defectum lineæ vocatis, cenſentur vocati proximiores exiſtentes tempore conditionis evenientis.
5 Si teſtator vocat agnatum ſuum proximiorem incertum, ex tẽpore conditionis evenientis, quo hereditas defertur, certificatio pendet.
6 In ſucceſſione feudi proximitas perſonæ nuper defunctæ, nõ primi inveſtiti attenditur.
7 Teſtator nomine appellativo vocans proximiorem, cenſetur id facere contemplatione familiæ, & erga agnationẽ ſuam.
8 Perſona indeterminatè. ſub aliqua qualitate vocata, ſi ante tẽpus, ſive eventum moriatur, omninò in diſpoſitione omiſſa, atq; ita nullo modo vocata dicitur.
9 Diſpoſitio generalis, licet omnia generis ſuppoſita comprehendat, illud tamen ſolum in rei veritate continet, in quo per ſubſequentem eventum verificatur.
10 Incertum illud eſt, quod in genere conſiſtit.
11 Indeterminatum eſt, quod in genere ſignificatur. (poſitione.
12 Quod eſt in conditione, ante eius eventum, non dicitur in diſ-
13 Qui in caſũ mortis alterius conceſſionem impetravit, interim conditione pendente, nullã inveſtiturã habere cenſetur.
14 Quod & de inveſtitis ſimultaneè obtinet.
15 Incertitudo eventus non tollit ius ſimultaneæ inveſtituræ.
16 Eventu ſubſequenti verificatur & confirmatur inveſtitura conditionaliter & indeterminatè facta.
17 Non entis nullæ ſunt qualitates.
18 Conditione pendente, nec actio, nec obligatio orta dicitur.
19 Inveſtituræ petitio non eſt neceſſaria, cum de re feudali controvertitur.
20 Tempus anni & menſis, intra quod renovatio Inveſtituræ petenda, non currit, niſi ſcienti, non autem ignoranti.
21 Tempus Inveſtituræ petendæ ſui initio eſt vtile, & ignoranti non incipit currere
22 Vaſallus ignorans eſſe feudum, & Inveſtituram intra tempus non petens, non eſt privandus.
23 Inveſtituræ petendæ tempus non currit ignorantibus ius ſuum, aut aliqua alia iuſta cauſa impeditis.
24 Vaſallus feudo cadit, ſi doloſè & in contemtum domini renovationem Inveſtituræ petere prætermiſerit.
25 Ignorans non contemnit.
26 Inveſtito ſimultaneè certum ius acquiritur, quod illi nullã ratione auferri, aut deteriorari poteſt. (heredes tranſmittit.
27 Inveſtitus ſimultaneè, ſi ante eventum moriatur, ius ſuum ad
28 Temporum diverſitatis ratione, quis eſſe poteſt proximior tempore diſpoſitionis, alius tempore ſucceſſionis.
29 Quando in diſpoſitione de proximiore dicitur, filii præmortuorum non repræſentant patrem, ſed excluduntur ab illo, qui eos præcedit in gradu.
30 Sine lege loqui erubeſcimus. (caſus contingit peti debet.
31 Inveſtituræ renovatio, ab inveſtitis ſimultaneè, quandocunq;
32 Separatorum Separata eſt ratio.
33 De ſeparatis debet iudicari ſeparatim, nec illatio fieri.
34 Conſuetudo eſt ſtricti iuris.
35 Conſuetudo in illo tantum caſu procedit, in quo allegatur.
36 In conſuetudine nihil ſupplendũ, vltrà ſolitã obſervantiam.
37 Conſuetudine alicuius loci iuri feudorum amplius non detractũ intelligitur, quam verba ipſa conſuetudinis ſonant.
38 Conſuetudo tantum habet de potentiã & effectu, quantum habet de vſu.
39 Conſuetudo in contractu feudali reſpiciens certas perſonas non trahitur ad alias.
40 Pœna in certo aliquo caſu conſuetudine introducta, ad alios caſus ſingulares extendi nequit.
41 Conſuetudo probanda in ſpecie illius caſus, qui venit in con-

troverſ-

inverſam: neque ſufficit probare generaliter ita eſſe conſuetudinem.

42 Inveſtitis ſimultaneè, ſtatim ius aliquod acquiritur: vnde & renovationem Inveſtituræ, ante eventum petere tenentur, ratione illius iuris ſibi competentis.
43 Ratione ceſſante, ceſſat diſpoſitio.
44 Ratio diverſa, ius diverſum ſtatuit.
45 Conſuetudo inducta in vno caſu, non habet locum in alio caſu, in quo eadem non militat ratio.
46 Conſuetudine exorbitans, onerosa, & iuri communi contraria, non extenditur ad alium caſum ſimilem, etſi in eo militet eadem, vel maior ratio.
47 Conſuetudo non trahenda ad alium caſum, licet habeat eandem rationem, & ſit eiuſdem naturæ.
48 De Inveſtituræ renovatione ab inveſtitis ſimultaneè facienda, controverſæ ſunt Doctorum ſententiæ.
49 Conſuetudo nō inducitur ex eo, quod vario modo vſurpatur.
50 Doctoribus duobus, de conſuetudine aſſerentibus, aliis verò negantibus, illis minimè ſtandum eſt.
51 Conſuetudo vnius loci, extra locum illum, in quo vſurpatur, vires ſuas non extendit.
52 Conſuetudo non extenditur ad locum ſeparatum, nec etiam ad contiguum, & connexum, qui non eſt eiuſdem territorii, vel iuriſdictionis.
53 Conſuetudo ſpeciatim probanda in loco, de quo agitur.
54 Doctori atteſtanti de conſuetudine creditur.
55 Doctoris atteſtatio non extenditur ad alium locum, quàm in quo verſatur, & docendo, vel in praxi ſe exercent.
56 Vbi ius Saxonicum viget, ibi & conſuetudines eius receptas eſſe rationabile eſt.
57 Conſuetudo loci, in vicinia, non magis obtinet, quam obſervantia illic introducta & obſervata fuerit.
58 Ius Saxonicum aliter non obtinet, quàm vſu alicubi comprobatum reperitur.
59 Conſuetudo generalis nullâ eget probatione.
60 Conſuetudo generalis non eſt, niſi in totâ Provinciâ, vnanimè conſenſo ab omnibus perpetuò obſervetur.
61 Conſuetudo notoria, propter notorietatem eius nō probatur.
62 Notoria dicuntur multa, quæ tamen non ſunt. (tor.
63 Notorium, vt aliquid dicatur, ſententia declaratoria requiri-
64 Conſuetudo, vt notoria dici poſſit, ſententia declaratoria requiritur.
65 Iudex non poteſt informari de conſuetudine, niſi quæ reſpicit ordinem iudicii, & in qua agitur de modico præiudicio.
66 Notorium eſt, quod apud omnes, vel maiorem partem populi pro certo habetur.
67 Notorium dici nequit, quod controverſum eſt & dubium.
68 Conſuetudinem aliquam eſſe notoriam probari oportet.
69 Cautionis maioris gratiâ multa fiunt, quæ tamen iuri communi correctionem non adhibent.
70 Ex iis, quæ voluntariè fiunt, conſuetudo non inducitur.
71 Conſuetudo generalis & notoria, vt ex diſſe dicatur, omnibus modis probari debet.
72 Ignorantia iuris neminem excuſat.
73 Ignorantia iuris per ſe dubii, æquiparatur ignorantiæ facti alieni.
74 Error, ſeu ignorantia iuris notabiliter dubii, æquiparatur errori & ignorantiæ facti alieni.
75 Ignorantia iuris dubii, & facti alieni, excuſat à pœnâ, & omni culpâ.
76 Statuta non ligant ignorantes, nec illorum ignorantia nocet.
77 Ignorantia privilegii conſiſtit in facto, eſtq; iuſta.
78 Ignorantia temporis petendæ Inveſtituræ eſt iuſta, & vaſallus, & Emphyteuta propter eam non cadunt à iure ſuo, nec feudo privari poſſunt.
79 Doctorum opiniones variæ, faciunt quæſtionem iuris dubiam & incertam.
80 Notoria conſuetudo indigetari nequit, niſi quæ publicè nota & recepta fuerit ab omnibus.
81 Ignorantia iuris regulariter excuſat, quando agitur de damno vitando.
82 Quando agitur de excludendo dolo, & malâ fide, potius præſumitur quid ex ignorantiâ iuris, & per errorem, quam doli & malâ fide factum vel omiſſum.
83 Iuramentum admittitur in aſſertione ignorantiæ.
84 Ignorantia iuris per iuramentum rectè probatur.
85 Caſus à conſuetudine omiſſus, habetur pro omiſſo, & ſecundum iuris communis diſpoſitionem decidendus.
86 Inveſtituræ renovationem petere non tenetur, vaſallus non poſſidens feudum, & qui ab alio de feudo poſſeſſo, in caſum mortis inveſtitus eſt, donec feudum ad eum devolvatur.
87 Similium idem eſt iudicium, & eadem ratio.
88 Sufficit, quod ſimilitudo ſit in eo, ad quod ſit comparatio, vel de quo agitur principaliter, licet in totâ ipſâ re ſimilitudo non fuerit.
89 In cauſis feudalibus, de ſimilibus, ad ſimilia procedere licitū eſt.
90 Vbi eſt eadem ratio & ſimilitudo formalis, ibi & idem ius eſſe debet.
91 In feodis, peculiaris cuiuſque loci conſuetudo, vbi illa ſunt ſita, attendenda venit.
92 Conſuetudo ſpecialis cuiuſque loci, generali feudorum conſuetudini derogat.
93 Inveſtituræ & conceſſiones feudorum, ſecundum peculiarem conſuetudinem cuiuslibet loci, in quo feuda ſunt ſita, factæ intelliguntur.
94 Quod vſque eò verum eſt, vt licet alia ſit conſuetudo in Curiâ domini concedentis inveſtituram: alia in territorio feudi: tamen feudum, iuxta conſuetudinem loci, in quo ſitum eſt, conceſſum videatur.
95 Quando vnus, idemq; Rex vel Princeps plura regna, vel Ducatus obtinet, inſtar plurimarum perſonarum proinde habetur: atq; ex hoc etiam, de geſtis ab eo, iuxta cuiuslibet loci diverſam qualitatem, diverſo iudicatur modo.
96 Inveſtiti ſimultaneè, ante conditionis eventum, inveſtiturā petere minimè ſunt obligati.
97 Conſuetudo favorabilis dicitur, quæ reducit ad ius antiquū, quod fuit correctum.

JEHOVAH ſit in corde, & labiis meis, vt digna enunciem.

ARdua eſt, & gravis Conſultatio, quæ de propoſitā facti ſpecie expetitur: Ob die † Vettern NN. auſſm 1
Geſchlecht A. ſo deſſ B. de cujus bonis feudalibus controvertitur, die nehiſten agnati ſind: Wie auch aller dings vor Lehens-Erben vnd Folger/ zu deſſelben jhres Vettern gantz Verlaſſenſchafft ſich angeben/ ehe dann/ vñ zu vor/ ſolcher Fall ſich begeben/ vmb vernewerung der ſamptlichen Lehen anzuſuchen/ ſchuldig geweſt; vnd da ſolches von jhnen vnterlaſſen/ ob dadurch/ ſie der ſamptlichen belehnung ſich verluſtig gemacht/ vnd zu Ererbung angeregter Verlaſſenſchafft nicht kommen/ oder zugelaſſen werden können/ noch ſollen?

Daß nun die Vettern NN. ehe vnd zu vor angeregter Fall/ mit jhrem Vettern B. ſich begeben/ weder vmb die Lehen/ od vernewerung der geſampten hand anzuſuchen/ noch die Lehenspflicht/ oder was anders diſſfals zuleiſten/ ſchuldig geweſt/ noch in verbleibung deſſen/ dadurch der ſamptlichen belehnung ſich verluſtig gemacht/ vnd an jetzo von jhres Vettern Verlaſſenſchafft nit verſtoſſen/ noch derſelben vnfehig geacht werden könen; iſt auß nachfolgenden vrſachen vnd grunde beſtändiglich zuſchlieſſen vnd zuhalten.

Dann anfänglich erſcheinet auß Keyſer Ferdinandi, obangezogener Belehnung klärlichen: Waßer maſſen Keyſer Ferd. durch ermelte Belehnung nit alle in dē gantzen Geſchlecht A. auch nit die/ ſo bey verleyhung vnd confirmirung derſelben/ den abgelebten B. die nechſten geweſt: ſondern auß dem gantzen Geſchlecht allein die/ ſo ermelten B. oder deſſen Männlichen Erben einem od dem andern in jhrem/ vnd derſelben abſterben; vnd wann ſich der Fall begebe/ daß dieſe zwo Linien/ ohne Männliche Leibes Lehens-Erben/ vber kurtz oder lang/ gar auffhören möchten/ die nechſten ſeyn werden/ mit ermelten Gütern ſamptlich belehnet/ in dem in angeregter belehnung deutlichen geſetzet: Jn mangelung derſelben allen jhren nechſten Vettern männliches Stammes/ Namens vnd Wapens von A. welches zwar genugſam zuerkennen gibt/ daß allein die Perſonen dadurch gemeinet/ welche/ wann ſich der Fall begibet/ die nechſten ſeyn werden. Eſt enim in jure regula clara & generalis: Quod † vbicunq; aliquis vocatus eſt 2
ad ſucceſſionem alterius, cum certâ qualitate, diſpoſitivè, vel conditionaliter, vocatio ſemper intelligitur facta ſub cōſideratione, quod illa qualitas intervenire debet tēpore, quo ſucceſſio habeat effectum, non habito reſpectu aliquo, an intervenerit vel non, tēpore vocationis, ſeu diſpoſitionis: prout multis concluſionē hanc firmar: *Bologn. in final. conſ. pro Trimult. n. 3. cum ſeqq. Everb. conſ. 52 n. 27. lib. 1. Colleg. Trimenſ. in conſ. pro Trimult. n. 7. vſq; ad nu. 19. Paul. de Caſtr. conſ. 16. n. 4. lib. 1. Alex. conſ. 26. n. 14. lib. 3. conſ. 13. n. 4. lib. 4. Pariſ. conſ. 31. n. 41. conſ. 36. n. 10. lib. 2. Curt. Iun. conſ. 58. n. 5.*

Welches abſonderlich noch weiter gantz klärlich bezeu-
gen die in der belehnung deutlich geſetzte Wort: Und in
mangelung jhrer männlichen Leibes Lehens Erben. Dañ
dadurch wird klärlich angezeiget; daß der Lehenherr für-
nemlich auff die zwo deß B. Linien geſehen; vnd bey auff-
richtung der ſämptlichen belehnung keiner andern Mei-
nung vnd gedancken geſtanden / ſo wol als die zweene Le-
hensleute ſelbſt; dann daß dieſelbe/durch erzeigung män-
licher Erben / ſich auff viel lange zeit vnd jahr erſtrecken
möchte; wie dann / weil B. dazumahl ein junger Mann/
vnd allbereit einen Sohn gehabt/vñ N. ein junger ſtarcker
Knabe geweſt/ leicht hette geſchehen mögen; daß ſolche Li-
nien viel lange jahr hette ſtehen vnd wehren können.

Und weil eigentlich in dieſer belehnung dahin geſehen
worden / wann ermelte zwo Linien jhre endſchafft gewin-
nen möchte: So gibt ſich auch daher/daß nit die Vettern/
ſo bey außgewinnung der ſämptlichen belehnung die nech-
ſten geweſt; ſondern die; wann ſich angeregter Fall begeben
würde / die nechſten befunden werden möchten / gemeinet/
vñ die geſambte hand an derſelben Verlaſſenſchafft verli-
3 hen: prout in terminis, quando in † defectum lineæ vo-
cantur agnati proximiores; quod proximior tẽpore eve-
nientis conditionis, & non conditi teſtamenti vocatus
cenſeatur: latè tradit Bologn. d. conſ. pro Triuult. num. 95. & conſ.
Ticinenſ. n. 20. 21. 22. & 23. Rum. conſ. 191. n. 15. lib. 2. Solches
bringet auch ebener maſſen die clauſul, alle jhre nechſte
Vettern/ mit ſich: Dann in gemein von Rechtsgelehrten
4 dahin geſchloſſen wird: quando † vocati ſunt proximio-
res, poſt defectum lineæ: quod cenſeantur vocati proxi-
miores, exiſtentes tẽpore evenientis conditionis: quam
concluſionẽ legibus, rationibus & autoritatibus firmat:
Colleg. Ticinenſ. in d. conſ. pro Triuult. n. 7. cũ aliquot ſeqq. Zanch.
ſimul pro Triuult. in ſuo conſ. à n. 16. vſq. ad n. 24. Bologn. d. conſ.
final. n. 84. Moſa, Hiſpan. idem in conſ. pro Triuult. n. 4. Franciſc.
5 Lazar. in conſ. pro Triuult. vbi dicit: Si † teſtator vocat agna-
tum ſuum proximiorem incertum, non nomine ꝓprio:
quo caſu certificatio pendet ex tempore, & futuro even-
tu, quia non appatet de perſona tẽpore teſtamenti, quod
non inſpiciendum ſit tempus teſtamenti, nec principiũ,
ſed tẽmpus evenientis conditionis, quo hereditas de-
fertur: Tiraq. in tr. lignat. §. 1. gloſ. 9. n. 99. Socin. Iun. conſ. 172.
n. 28 fin. lib. 2. Rub. conſ. 28. n. 9. Curt. Iun. conſ. 58. n. 5. Rum. dict.
6 conſ. 191. n. 15. lib. 2. Idem † in ſpecie, quod in ſucceſſione
feudi, proximitas perſonæ nuper defuncti, non autem
primi inveſtiti attendatur, expreſsè tradit, Socin. Sen. conſ.
56. n. 14. lib. 3. & conſ. 73. nu. 16. lib. 4. Dec. conſ. 445. n. 19. Rim.
Iun. conſ. 108. n. 32. & 33. Tiber. Decian. conſ. 20. nu. 7. & conſ.
25. n. 12. lib. 3. latè Surdus, conſ. 120. n. 20.

Es erſcheinet auch eben diß noch weiter auß dem; daß
auß dem gantzen Geſchlecht A. vnd nicht allein auß einem/od
dem andern Hauſe vnd Linien / die nechſten allhier ſämpt-
lich mit belehnet worden: Dann eben diß gibet nit weniger
zuerkennen: daß auff ſolchen Fall / wañ ermelte zwo Linien
jhre endſchafft nehmen mögen: hie innen nur das gemei-
ne Geſchlecht; vnd damit dieſelbige Güte / bey einem oder
dem andern im Geſchlecht/ zu erhaltung derſelben/ verblei-
ben mögen/ gemeinet/ vnd in acht genommen worden / vnd
gar keine eintzele Perſon/ noch ſonderliche Linie/ ſo dazumal
den beyden am nehiſten verwandt geweſt: Quemadmodũ
7 † de teſtatore dicitur, qui nomine appellativo vocat
proximiorem; quod non cenſeatur id fecitte, vllâ habitâ
affectione, erga particularem aliquem agnatum: ſed cõ-
templatione familiæ, & erga agnationem ſuam in gene-
re: & ideo proximior tempore evenientis conditionis,
defectus lineæ cenſetur vocatus: Imol. conſ. 113. n. 4. Bolog.
d. conſ. fin. num. 103. Lazar. dict. conſ. pro Triuult. n. 7. Zanch. eod.
conſ. num. 32.

Auß welchem je gantz klar / daß keiner derſelben / ſo bey
außgewinnung der ſämptlichen belehnung die nechſten ge-
weſt: Und inmittels/ ehe ſich der Fall mit dem obgenan-
ten B. begeben/ mit Tode abgangen / vor Mitbelehnete ge-
acht haben werden können: Sondern allein die / ſo bey ab-
ſterben B. befindlichen/ daß ſie jhm die nechſte/ vngeacht ob
ſie auch bey der außgewinnung die nechſten nit geweſen
weren: Eſt enim juris indubitati: quod ſi perſona † inde- 8
terminata, ſub aliquâ qualitate vocata (vt hic,) deficien-
te qualitate, vel ſi ante eventum moriatur, quod non di-
citur qualificatè vocata: ſed omninò in diſpoſitione o-
miſſa; atq; ita nullo modo vocata: l. commodiſſimè. ff. de liber.
& poſth. Aretin. in l. & ſi contra. ff. de vulgar. & pupill. Rimin. iun.
conſ. 611. n. 92. Tiraq. de primog. q. 40. n. 195. vbi per plura jura
dicit: Quod † generalis diſpoſitio, licet à principio omnia 9
generis ſuppoſita, ex vi rationis comprehendat, attamen
in rei veritate, nullum ſuppoſitorum ſub ipſa diſpoſitio-
ne determinatè cõprehendit: ſed illud ſolum, in quo per
ſequentem eventum verificatur: & illud habetur, ac ſi à
principio fuiſſet ſpecialiter & determinatè expreſſum:
Idẽ latè refert Zanch. in d. conſ. pro Triuult. n. 31. Et hoc de ſimul
inveſtitis ita in ſpecie refert, Modeſt. Piſt. conſ. 33. n. 2. lib. 1.

Es erſcheinet auch hierauß weiter / daß allhier perſona
prorſus incerta & indeterminata dadurch ſämptlich mit
belehnet worden, daß auch / obwol / das Recht der geſamp-
ten hand/ dadurch gewiß verliehen daß doch die Perſon/ ſo
deſſen auff ermelten Fall theilhafft werden ſolle / gantz vn-
gewiß geweſt: l. cum incertus. de legat. 1. latè Menoch. conſ. 106.
n. 13. cum aliquot ſeqq. Cum † incertum illud ſit, quod in 10
genere conſiſtit. l. legato generaliter. ff. de legat. 1. l. ita fidei. ff. de
Iur. fiſc. Et † indeterminatũ, quod in genere ſignificatur: 11
c. 2. de offic. ordin. So wol daß nicht allein bey außgewin-
nung der ſämptlich belehnung: ſondern auch hernacher ſo
lange, biß ſich dieſer Fall mit B. daß er ohne männlich Lei-
bes Lehens-Erben/ mit Tode abgangen / zugetragen / gar
keiner / auß dem Geſchlecht A. vor einen gewiſſen Mitbe-
lehnten hat angezogen vnd geacht werden können: Capol.
conſ. 311. n. 7. Rimin. Iun. conſ. 42. n. 127. Dann auch dz ermel-
ten Rechtens der geſampten hand / ſo durch offtgenante
belehnung dem nechſten im Geſchlecht verliehen / ſo lange
angeregter Fall ſich nit begeben / keiner im Geſchlecht / als
ſeyn eigen/ vnd jhm vnzweiffelhafft gehörig / ſich rühmen
vnd annehmen können: cum † id, quod ſub conditione 12
poſitum eſt, ante eventum conditionis, non dicatur eſſe
in diſpoſitione: l. ſi quis ſub conditione. ff. ſi quis omiſſ. cauſſ. teſta.
l. cedere diem. verb. ſi ſub conditione. ff. de Verb. Signif. plenè Dd. in l.
ita ſtipulatus. ff. de Verb. Oblig. Bologn. in d. conſ. pro Triuult. nu. 19.
Rimin. Iun. conſ. 481. n. 19. Daher auch gelehret: quod is † 13
qui in caſum mortis alterius conceſſionẽ impetravit, in-
terim conditione pendente, nullã Inveſtituram habere
cenſetur: Hartm. Piſt. de feud. q. 31. n. 13. Colleg. Lipſ. in conſ. ad-
dit. Hartm. Piſtor. q. 20. n. 46. Colleg. Francof. ad d. q. 27. num. 1.
Quod de † ſimultaneè inveſtitis ſimiliter in ſpecie tra- 14
dit; Modeſt. Piſt. conſ. 33. n. 3. lib. 1. In gleichem auch / daß an
jetzo erſt nach dem ſich der Fall begeben/ vñ vormals die
obgenante NN. vor Rechte mit belehnte; denen dz Recht d
geſambten hand davon in Keyſer Ferdin. belehnung mel-
dung beſchicht gehörig zu achten; ſo auch ermelten Rech-
tens ſich anzunehmen berechtiget: de quo eſt textus in c.
morbus. Si de feud. defunct. controv. & fact. quod tradit Bart. in l.
cum incertus. ff. de legat. 1. & in l. Mevius. § duobus n. 90. & 10.
ff. de legat. 2. Menoch. d. conſ. 106. n. 41. cum aliquot ſeqq. Wel-
che † incertitudo aber gleich / der ermelter verlihenẽ ſampt- 15
lichen belehnung/ mit dem wenigſten abbruch thun / ſo auch
diſen Lehens cõtract, in keinerley wege ſchwecht/ noch dem-
ſelben etwz benimbt, wie ſonſten zu beſchehen pfleget: vt latè
tradit Marſil. in rubr. C. de Probat. n. 382. Surd. conſ. 264. nu. 1.
cum ſeq. Sintemal † dieſe Lehenleute / wer ſie ſind vnd was 16
jhr Recht ſey ex futuro eventu, vnnach dem ſich der Fall
ereignet/ genugſam namhafft gemacht vnd zuerkennen ge-
geben werden; ſo diſſfals zu bekräfftigung/ vñ erhaltung er-
melten contract an jhm ſelbſt genugſam: l. qui relegatus. vbi
Bart. n. 1. Socin. n. 12. ff. de reb. dub. Surd. d. conſ. 264. n. 16. Idem de
Vaſallo incerto in ſpecie tradit Curt. Sen. conſ. 48. nu. 30. & latè
conſ. 49. n. 62. cum ſeqq. Loom. conſ. 99. n. 7.

Man

Nun iſt aber gantz vnzweiffelhafft waſſer maſſen allein
die ſo eigentlich vnd vor gewiß belehnet/die Lehn zubeſchwe-
ren vnd zuſuchen ſchuldig / vnd gar nit die / welchen der-
gleichen nichts gewiſſes ſpecificè verliehen noch gründli-
che Wiſſenſchafft haben können. Ob ſie vor Mitbelehnte
17 zuachten/oder nicht: cum † non entis nullæ ſint qualita-
tes: *l. ejus qui in Provincia ff. ſi cert. petat. l. ſi ſervum. §. 1. ff. de a-
ction. emt.*

Ehe vnd zuvor aber offtgenanter Todesfall mit B. ſich
zugetragen; haben die NN. eigentlich vor Mitbelehnete/
auß obertzehlten Vrſachen nit geacht / noch gehalten wer-
den können. Derwegen ſo ſind gemelte NN. ehe vnd zuvor
der Fall ſie erreicht/vnd ſelbſt gewiß wiſſen mögen/ daß ſie
Keyſer Ferdin. Belehnung betroffen / auch derſelben fehig
vnd theilhafft nicht allein die Lehen zubeſchweren vnd vmb
Vernewrung anzuſuchen nicht ſchuldig geweſt. Haben
auch dadurch / wann ſolches gleich von jhnen biß dahero
vnterlaſſen worden were/ſich ſolcher Gerechtigkeit nit ver-
luſtig gemacht: ſondern haben auch mit keinem ſonderli-
chen Rechten vnd Beſtande / vor der zeit die Lehen ſuchen
18 können. Cum † conditione pendente, & ante eventum
conditionis nec actio, nec obligatio orta dicatur: *l. neceſ-
ſario. §. ſi pendente. ff. de peric. & comm. rei vend. l. Mævius. & l. co-
heredi. C. de condit. & demonſtr. Bald. in l. ſi prædium. n. 8. verſ. ſed
pone. C. de adult. act. Curt. Iun. conſ. 82. n. 5. Crot. conſ. 93. num. 19.
Sur. conſ. 186. n. 12.* Wie dann vor ereignetem Fall / als von
NN. vnd andern etlichen im Geſchlecht A. vmb Vernew-
rung ermelter ſämptlichen Belehnung Anſuchung beſche-
hen von Lehnherren dieſelben erben hiemit auß itzo erzehle-
tem Grunde daß vor erfolgten Fall keiner derſelben vor ge-
wiß ſolchen Rechtens ſich anzunehmen hette / abgewieſen
werden können. Dannenhero auch eben diß die Lehenleute
hergegen anitzo einzuwenden, vnd ſie von dem/was der mit
gemeinen Lehen halber etwa dißfals jhnen zugemeſſen wer-
den will/gäntzlich ledigen.

19 Ferner iſt † gewiß/ſo lange eines Lehens Gerechtigkeit
zweiffelhafft vnd vngewiß / oder wann durch Streitigkeit
diſputat/oder ſondere Zufälle ein Lehen/oder ob einem auff
einem Lehen Gerechtigkeit zuſtehe oder nicht zweiffelhafft/
oder vngewiß gemacht/daß ehe vnd zuvor ſolches beygele-
get, vnd auſſer allem Streit vnd Zweiffel geſtelt / ein Lehn-
man/oder Mitbelehnter / vmb Vernewrung der Lehn nit
anzuſuchen ſchuldig / noch ſich dadurch in vnterlaſſung
deſſelben/in was fellig vnd brüchig gemacht: ut tradunt
feudiſtæ *in c. 1. de prohibit. feud. alien. per Freder. & in c. 1. quæ fuit
prim. ca. ff. benef. amit. Bald. Salicet. & Dd. in l. ſolennibus. C. de rei
vindic. Henning Göden. conſ. 13. incip. quidam. num. 20. in terminis
Weſſenbec. conſ. 41. n. 56. cum aliquot ſequent. n. 125.*

Alldieweil aber allhier in gegenwertigem Fall nit durch
Streit der Lehnleute: ſondern von Lehnherren ſelbſt durch
die Belehnung gantz vngewiß vnd zweiffelhafft gemacht/
welcher auß im Geſchlecht A vor erfolgtem Fall/deß B. der
Nechſte ſey/vnd zu ſeiner Verlaſſenſchafft Zutritt ha-
ben werde: ſo folget/daß auch daher die Lehnſuchung ohne
allen Nachtheil füglichen vnterlaſſen werden kann; vnd
derwegen dieſen N. anitzo nichts zuzumeſſen. Solches gie-
bet ſich auch weiter auß dem/daß nach Recht/wegen nicht
geſuchter Lehen/von aller Verwirckung / die Vnwiſſen-
20 heit lediget. Cum † tempus anni & menſis, intra quod
renunciatio Inveſtituræ antiquæ petenda, non currit, ni-
ſi ſcienti, non autem ignoranti: ut eſt text. juncta *gl. in c. 1.
quo temp. mil. & ibi Iacob. de Belviſ. Bald. Prepoſ. & poſt eos Afflict.
21 n. 63. Carol. Molin. §. 13. gl. 5. n. 6.* Nam † dictum tempus ſui
initio eſt utile: & ignoranti non incipit currere: *ſecundum
Bald. c. 1. de cap. Corrad. & in l. fin. C. ſi pendent. appellat. ubi dicit:*
22 Quòd † ſi vaſallus ignoravit eſſe feudum, & non petijt
Inveſtituram infra tempus, non eſt privandus: *ſequitur
Rum. conſ. 1. n. 5. lib. 1. in terminis. Weſſenb. dict. conſ. 41. n. 125.
23 qui dicit.* Tempus † petendæ Inveſtituræ non currere i-
gnorantib. jus ſuum; aut aliqua alia juſta caoſſa impedi-
tis, ubi de petitione renovationis ſimultaneæ Inveſtituræ
loquitur: *Idẽ Hippol. Rim. conſ. 1. n. 1. & 2. & conſ. 17. n. 6. 7. & 8.*

Nun iſt aber auß dem/was oben erzehlt/gantz klar/daß
ob wol das Recht der geſampten Hand gewiß/ vnd liquido
verliehen; daß die Perſon / welche ſolches Rechtens theil-
hafft werden möchten / vor ereignetem Fall gantz vngewiß
vnd zweiffelhafft geweſen: Dannenhero auch NN. ehe ſich
angeregter Todesfall begeben/gar nicht wiſſen können / ob
ſie die ſeyn werden; darvon der Lehnbrieff meldung thut/
die deß B. abgeſtorbenen Lehnsfolger/in Mangelung männ-
lichen Leibes Lehns Erben ſeyn ſollen: Sintemal vor dem
Fall ſolches/ob es geſchehen werde oder nit / kein Menſch
wiſſen können. Haben derwegen die NN. juſtam ignoran-
tiam dißfals vorzuwenden; vnd ſind auch auß dieſem
Grunde die Lehn zubeſchweren / oder darumb inmittels
anzuſuchen nit ſchuldig geweſt.

Vnd weil vber diß ein Lehnman/wegen nicht geſuchter
Lehn / ehe ſeines Lehens / oder der Lehens Gerechtigkeit nit
verluſtig/es ſey dann/quod doloſè † & in contemtum ſi- 24
ve contumeliam domini renovationem petere præter-
miſerit: ut probatur *in c. fin. ubi not. Bald. & Dd. de Prohibit.
Feud. alienat. per Lothar. & per illum text. Idem tradunt Iacob. de
Belviſ. Bald. Alvarot. & Dd. in c. 1. quæ fuit prim. cauſ. benef. amit.
& in c. 1. quo temp. mil. invet. pet. deb. Iaſ. in l. fin. n. 127. C. de Iur.
Emphyt. Frecc. lib. 2. de ſub feud. auct. 3. n. 8. Anchoran. conſil. 173.
Alex. conſ. 79. lib. 3. Decius conſ. 144. Socin. Iun. conſ. 115. n. 14. lib.
2. Curt. Iun. conſ. 225. n. 177. Menoch. conſ. 304. n. 44.* Vnd aber
je von vngewiſſen Perſonen/daß ſie auß Veracht/ oder be-
trüglicher geſehrlicher Weiſe etwas vnterlaſſen oder thun
ſolten/nit geſagt werden kan: Ignorans † n. non contemnit: 25
*l. ſi ignoran. & ibi gl. ff. locat. c. ſi verò in. 1. de ſentent. execut. Domin.
in c. 2. in fin. de conſtitut. in 6. Rimin. dict. conſ. 1. n. 4. & cõſ. 17. n. 8.*
So giebet ſich ſelbſt / daß allhier der Lehnſuchung halber
den NN. nichts/ſo jhnen nachtheilig ſeyn/ zugeleget / oder
daß ſie dieſelbe zuſuchen ſchuldig / auffgedrungen werden
kann.

Welches in gegenwertigem Fall vmb ſo viel mehr gantz
vnzweiffelhafft ſtat hat: alldieweil eine groſſe differentia,
vnd ſtarcker Vnterſcheid iſt/vnter der Belehnung, da mit
Nahmen/eine gewiſſe Perſon/ ſamptlich mit einem belch-
net. vnd die da in einem gantzen Geſchlecht / ſo in ſich viel
vnterſchiedliche Linien helt/auff einẽ vngewiſſen Todesfall/
allein die Nechſte mit belehnet werden. Welcher Vnter-
ſcheid nicht allein auß dem / was bißhero erzehlet /etlicher
maſſen zuvernehmen ſondern auch daher gnungſam zuer-
kennen; daß † wann einer/oder eine gewiſſe Linien ſigilla- 26
tim & ſpecificè mit einem belehnet; derſelbe auch ehe der
Fall ſich begiebet / ein beſtändig käntlich vnd wiſſentlich
Recht dadurch erlanget ſo auff ſeiner Perſon hafftet / vnd
von jhm / in keinerley Weiſſe abgewand noch jhm entzo-
gen/verendert/vnd geſchmelert werden kann: deſſen er ſich
anzunehmen/zu rühmen/ vnd allenthalben zuhalten gantz
wol befugt: prout latè tradit *Hartm. Piſtor. de feud. q. 20. per
tot.* Welche † Recht derſelbe ſolcher Geſtalt, wann er gleich 27
vor dem Fall/mit Tode abgehet / auff ſeine männliche Lei-
bes Erben bringet / die Krafft ſolchen Rechtens die An-
wartung vnd ſucceſſion an den Mitbelehneten Gütern e-
bener maſſen haben/wie er bey ſeinem Leben: *Hartm. Piſt. d.
queſt. 20. n. 7. & 8. Bero. conſ. 71. n. 57. lib. 1. Lazar. in d. conſ. pro
Trauds. n. 15. verſ. & Paulus de Caſtr. Menoch. conſ. 106. nu. 158.*

Da hergegen von den andern/ſo als Nechſte/in einem
gantzen Geſchlecht / vnter vielen Linien mitbelehnet / ehe
vnd zuvor der Fall an ſie kompt / ſolches ebener maſſen nit
geſagt werden kann: In dem dieſelbe vor dem Fall nit al-
lein eines ſolchen Rechtens / wie erzehlt/ſich gar nicht zu
zu rühmen: auch/wie oben nach Recht außgeführt/deſſel-
ben ſolcher Geſtalt nicht fehig vnd theilhafft: ſondern die
auch vor dem Fall jhrer Perſon halber; ob ſie zu ermel-
ter Verlaſſenſchafft die Nechſten etwa werden möch-
ten oder nicht / gantz vngewiß vnnd zweiffelhafft. Sin-
temal in ſolcher Vngewißheit ſich leicht begeben kann:
Daß die ſo vor dem Fall die Nechſten / ſie oder jhre

Kinder nach dem Fall nicht die Nehiſten ſeyn möchten:
28 propter † diverſitatem enim temporum quis eſſe poteſt
proximior tempore diſpoſitionis: alius tempore ſucceſ-
ſionis: *l. 2. §. proximum. ff. de ſuis & legitim. §. proximus. Inſtit. de
legitim. agnat. ſucceſſ. Bolognet. ind. conſ. ſin. n. 76. colleg. Tecm. dict.
conſ. pro Treuvls. n. 11.* Wie ſichs dann in dieſem Geſchlecht
A. begeben; daß bey außgewinnung der ſamptlichen Be-
lehnung jhr viel B. neben dieſen zweyen NN. in gleichem
Grad verwand geweſt / ſo in mittels alle mit Tode / biß auff
dieſe beyde abgangen / dero Kinder an itzo nicht die Nech-
ſte dann ſo vererbet dero Kinder / ob er gleich bey außbrach-
ter Lehn / vnd vor ergangenem Fall dem Beſitzer der Gü-
ter der Nechſte geweſt; ſolche Recht der geſampten Hand /
auff ſeine Männliche Leibes Erben, Sondern derſelben
Erben werden von einem jeden der ſey ergangenem Fall dẽ
Verſtorbenen der Nechſte iſt außgeſchloſſen / alſo daß der
andern Erben keiner ſich diß fals einiger geſampten Hand /
oder Gerechtigkeit an denſelben Gütern weiter zu rühmen.
29 Quando enim in † diſpoſitione de proximiore dicitur,
filij præmortuorum non repræſentant patrem, nec in-
trant in locum patris, ſed excluduntur ab illo, qui eos
præcedit in gradu: *Dec. conſ. 1. n. 6. Socin. conſ. 252. n. 10. lib. 2.
Tiraq. de primogen. qu. 40. n. 159. Pariſ. conſ. 40. n. 18. ubi nu. 22.
multa refert. Ruin. conſ. 96. n. 15. & conſ. 191. lib. 2. Zanch. dict.
conſ. pro Treuvls. n. 21.* In müſſen allhier in gegenwertigem
Fall klärlich zuſehen, in dem der jenigẽ Söhne, ſo bey auß-
brachter Belehnung / nebẽ dieſen NN. die Nechſte geweſt /
inmittels aber für dem Fall / mit Tode abgangen / an jetzo zu
dieſer Verlaſſenſchafft weiter keinen Zutritt haben: ſon-
dern von den NN. gantz vnd gar außgeſchloſſen werden.
Nun iſt nicht allein in gemeinen beſchriebenen Rechten;
ſondern auch in Sächſiſchen Rechten mit zubefinden / daß
in einem ſolchen Fall / wie der iſt / darvon an itzo gehandelt
wird / die Mitbelehneten / ehe vnnd zuvor der Fall ſich er-
eignet / die Lehen zu beſchweren / vnd vmb Vernewrung der-
ſelben bey Verluſt der Lehen an zu ſuchen ſchuldig ſeyn ſol-
tẽ. Solches iſt auch durch keine beſtändige wol eingeführ-
te Gewonheit vnd vblichen Gebrauch eingeführet: Sinte-
mal dergleichen Fälle in rerum naturâ ſich niemals oder
wenig begeben. vñ weil auſſer Verordnung der Recht / oder
eingeführte vbliche Gewonheit / keiner bey ſo hoher pœn vñ
Straffe etwas zuthun ſchuldig geacht werden kan: ſo ſind
auch die offtgenante NN. auſſer aller Schuldt: wañ gleich
von jhnen dieſe Ferdinandi Belehnung niemals beſchwe-
ret / noch vmb Vernewrung derſelben angeſucht worden
30 were; † Erubeſcimus enim ſine lege loqui. *§. conſideremus.
authẽt. de triens. & ſemiſſ. l. illam in fin. C. de collationib.* Et quod
lex non dicit, nec nos dicere oportet.

So kann auff dieſen vnſeren gegenwertigen Fall / mit
keinem Beſtande gezogen / noch daß dieſe NN. vor jhrer
Vetter abſterben Keyſer Ferdinandi ſamptliche Beleh-
nung zu beſchweren / vnd vmb Vernewrung derſelben vor
dieſem anzuſuchen ſchuldig geweſt / auß dem was gründli-
ches infe. iret, vnd geſchloſſen werden. daß von etlichen ge-
ſchrei wird / ſampt nach Sachſiſchen Rechten / vnd der
Ort / eingeführte vbliche Gewonheit / auch die Mitbelehne-
31 te / † ehe vnd zuvor der Fall an ſie kommet / vmb Vernew-
rung der ſamptlichen Belehnung / bey Verluſt derſelben
anzuſuchen ſchuldig: vnd wann ſolches vnterlaſſen die
Lehen dadurch gebrochen werdẽ vnd erleſchen: *Schurff. conſ.
16. in fin. & conſ. 99. n. 6. cent. 1. & conſ. 45. cent. 2. Hartm. Piſtor.
quaſt. 20. num. 32. & ibi in addit. Colleg. Lipſenſ. conſ. 20. & 32.
Schneidew. de feud. part. 5. n. 21. & ſeq. Weſſenbet. de feud. cap. 8.
ſol. 162. & conſ. 41. n. 56. & 63. Modeſtin. Piſtor. conſ. 40. n. 20.
& 40. lib. 2.* Dann ſolches von denen Fällen zuverſtehen;
maſſen ſie dann auch ſolcher Geſtalt darvon meldung
thun / da mit Nahmen / ſpecificè einer / oder eine gewiſſe Li-
nien / mit einem ſämptlichen belehnet / einer auch vor ge-
wiß weiß / daß er ein rechter Mitbelehnter ſey / vnd daß auff
ſeiner Perſon ſolch Recht der geſampten Hand haffte / ſo
jhme in keinem Wege entzogen werden mag: deſſen er ſich
auch anzunehmen berechtet; vnd jhm / ehe vnnd zuvor der
Fall ſich ereigne / kräfftiger Weiſe zuſtehe; Nicht aber
von ſolchen Fällen vnd Belehnungen darinnen / wie all-
hier in vnſerm Fall / perſona prorſus indeterminata,
gantz auff einem vngewiſſen zweiffelhafften Todesfall /
gar nicht zu rühmen / noch anzunehmen / wie oben außge-
führet. Dann weil dieſer / von den andern weit vnterſchei-
den; vnd ſich mit einander (auſſer was die ſucceſſion an-
langend iſt) gar nicht vergleichet; ſo kann auch diß / was in
demſelben diſponiret, oder etwa für recht gehalten wird /
anhero auff dieſen abſonderlichen Fall / (dergleichen nicht
viel zu finden) gar nicht gezogen werden: Separatorũ † e- 32
nim ſeparata ratio eſſe debet: *l. naturaliter. §. nihil commu-
ne. ff. de acquir. poſſeſſ. Bald. in l. item ſi fundi. §. huic vicinus. ff. de u-
ſufruct. Rimin. Sen. conſ. 64. num. 26. Rimin. Iun. conſ. 18. nu. 48.
conſil. 575. num. 37. conſil. 589. num. 67. latè Gravet. conſ. 972.
num. 16.* Et † de illis ſeparatim debet judicari, nec illatio 33
fieri: *l. fin. ff. de calum. l. ſi maritus. C. de donat. int. vir. & mulier.
Corneus. conſ. 216. n. 11. lib. 1. conſil. 64. n. 4. lib. 2. Rimin. ſen. conſil.
277. num. 10.* So wollen auch die Rechte / daß diß / was
durch Gewonheit / vnd vblichen Brauch eingeführt; al-
lein in den deutlich eingeführten Fällen ſtat habe; vnnd
auff andere dergleichen gar nicht gezogen werden ſolle:
ſiquidem conſuetudo † ſtricti juris eſt: *Bart. in l. 1. §. ſi quis* 34
*interdictum. ff. de itin. actuque privat. & in auth. quas rem. C. de
SS. Eccleſ. Innocent. in cap. tua nos de decimis. Silvan. conſ. 31. n. 9.
lib. 1. Franciſc. Becc. conſ. 96. num. 6. Maxim. Anguiſel conſil. 117.
num. 22. Brett. conſil. 106. num. 54. Cancuncul. conſ. 16. nu. 191.*
Et † in illo tantum caſu, in quo allegatur, procedere de- 35
bet, & ad alium caſum trahi non poteſt: *Bartol. in l. poſt
dotem. nu. 30. ubi etiam Iaſon. ff. ſolut. matrim. Nevizan conſ. 45.
num. 9. Sylvan. conſ. 56. num. 6. Tob. Nonius. conſ. 48. Gravet. con-
ſil. 373. num. 26. conſil. 462. num. 8. Menoch. conſil. 163. num. 9.
Berett. conſil. 134. num. 29. Tib. Decian. conſil. 51. num. 30. lib. 2.
Burſat. conſil. 57. num. 21. conſil. 82. num. 5. ubi de magis communi
teſtatur Rimin. Iun. conſ. 72. num. 69. Unde eleganter dicit Bald.
in conſil. 275. in fin. lib. 2.* Quod † in conſuetudine nihil ſup- 36
pleri debet, ultra ſolitam obſervantiam; & ſi conſuetu-
do de aliquo non diſponit, nec nos diſponere debemus:
Idem *Gravet. conſ. 30. num. 5. & conſ. 373. num. 26. ubi inquit:*
Quod † per conſuetudinem alicujus loci juri feudorum 37
amplius non detractum intelligatur, quàm verba ipſa
conſuetudinis ſonant: *per Oldrad. in conſ. 220. & conſ. 237.
Bald. in l. fin. nu. 9. C. comm. utr. judic. ubi pulcrè ſcribit:* quòd
† conſuetudo tantum habet de potentia & effectu, 38
quantum habet de uſu; quia proprios facti & uſus ter-
minos non excedit: *ſequitur Aretin. conſ. 44. in pr. Roland.
à Val. conſ. 69. num. 31. lib. 3. Nevizan. conſ. 9. num. 32. Natta
conſ. 46. Burſat. conſ. 360. num. 44. Becc. conſ. 73. num. 14. Surd.
conſ. 138. num. 7. Anguiſol. ind. conſ. 117. num. 23. Berett. conſ. 9.
num. 59. conſ. 134. nu. 29. Rimin. Iun. conſ. 394. num. 70. uſq. ad
fin. latè Gravet. conſ. 972. num. 14. ubi num. 15. dicit: Conſuetudi-
nem etiam ad perſonas alias, quam de quibus loquatur non trahi:
idem in Corollario pro genero. num. 105.* Et, † in ſpecie, quod 39
conſuetudo in contractu feudali reſpiciens certas perſo-
nas, non trahatur ad alias: affirmat *Ruin. conſ. 19. n. 17. lib. 1.
& conſ. 157. n. 10. lib. 3. Natta, conſ. 408. n. 4. Curt. de feud. p. 2.
q. 6. n. 5. Menoch. conſ. 163. n. 10.* Welches in Verwirckungen
vnd ſtraffmeſſigen Fällẽ ſonderlich ſtat hat. dañ je / vermö-
ge † aller Recht / die in einẽ gewiſſen Fall / nach Gewonheit 40
eingeführte pœn, auff andere abſonderliche Fälle nit zuzie-
hẽ: *Rimin. Iun. conſ. 268. n. 57. & conſ. 285. n. 151. Tib. Decian. cõſ.
14. n. 88. lib. 3. Vulp. conſ. 123. n. 15. lib. 1. Hier. Gabr. conſ. 178. n. 16.
lib. 1.* Vñ weil dieſer vnſer Fall / wie gemeldet / caſus prorſus
ſpecialis & ſingularis, ſo von dem andern weit vnterſchie-
den: ſo deutet nichts / was in denſelben der Lehenſuchung
halber mag vblich eingeführet ſeyn; ſondern da fern ver-
meinet werden wolt / daß ſolches auch in vnſerem gegen-
wertigen Fall ſtat habe; ſo würde daſſelbe abſonderlich;
dz auch in dieſem Fall dergleichen Gewonheit eingeführt /
erwieſen werden müſſen. Eſt enim vera Doctorũ ſententia:
conſue-

41 † conſuetudinem probari debere in ſpecie illius caſus,
qui venit in controverſiam, id eſt; ita in caſu controver-
ſo conſuetudine receptum, & non ſufficit generaliter
probare, ita conſuetudinem eſſe: *Ancheran conſ 339. n 8 Ia-*
te Gravet. conſ 96. n. 4. conſ. 197. n. 12. conſ. 373. n. 27. conſ. 462.
conſil. pro Genero. n. 487. Menoc. conſ. 54. n. 37. & conſ. 226. n 40.
cum ſeqq. Surd. conſ. 74. n. 13. Franc. Bec. d conſ. 96. n. 7. Hieron.
Gabriel conſ. 81. n. 25. & conſ. 156. n. 10. lib. 2. Rimin. conſil. 53. n.
27. & conſ 96. n. 66. & 67. conſ. 282. n. 46. Fichard. conſ. 12. nu.
10. & 11. Tiber. Decian. conſ. 51. n. 24. lib. 2.

Vnd daß nach angeregter Sächſiſcher Gewonheit
dieſer vnſer Fall/ſo viel die Lehnſuchung anlangend iſt/nit
zu reguliren, noch darauß zu decidiren erſcheinet noch
weiter auß dem/daß die Vrſachen/ſo bey demſelben Fall/
warumb die Mitbelehnte auch vor eröffnetem Lehn/ die
Vernewrung zuſuchen ſchuldig ſeyn ſollen/erwogen vnd
conſideriret wird/anher/auff dieſen vnſern Fall gar nicht
accommodiret, noch demſelben zugeleget werden kann.
42 Dann † wie an denſelben Orten zuvernehmen/ſo geſchicht
ſolches derowegen; weil durch dieſelbe ſampt liche Beleh-
nung alsbald/wann ſie außbracht/auch vor dem Fall/den
Mitbelehnten/ein gewiß/beſtändig/ kentlich vnd wiſſent-
lich recht zugeeignet: Dannhero es etzlicher maſſen ſeine
vernünfftige Vrſach/vnd nicht vnbillich ſeyn will/ daß ſie
ſolchen Rechtens halber/vnd zu erhaltung deſſelben/die Le-
hen/alſo bald beſchweren/vnd von Fall zu Fall/vmb Ver-
newrung derſelben anſuchen: prout hanc rationem ita
in ſpecie conſiderat *Hartm. Piſtor. dict. quaeſt. 31. n. 13.*

Allhier aber in dieſem vnſerm Fall/iſt dergleichen Ge-
rechtigkeit/durch Keyſer Ferdinandi Belehnung im An-
fang/wie ſie außgangen/dieſen NN nit zugeeignet/noch v-
bergeben worden, habē ſich auch deſſen biß dahero nit rüh-
men/ noch annehmen können/ demnach wie oben außge-
führet: ſondern ſolch recht iſt ihnen itzo an/erſt zugeſtanden/
nach dem der Fall ſich begeben/vnd kundbar gemacht/ wer
dieſelbe nechſte ſeyn/ſo auff den vngewiſſen Todesfall NN.
vnd derſelben Leibes Lehens Erben mit belehnet wordē/auff
welchen Fall obgemelte Vrſach ſich gar nicht reimet/noch
dieſer NN. Belehnung/ehe ſich der Todesfall mit B. bege-
ben/zugeleget werden können. Derwegen auch die Ver-
ordnung derſelben Gewonheit auff dieſen vnſern Fall nit
43 zuziehen. Cum † ceſſante ratione, ceſſare etiam debet diſ-
poſitio: *l. adigere. §. quamvis ff de jur. patron. l. quod dictum. ff. de*
pact. Tiraq. in tr. ceſſante cauſ. p. 1. n. 125. Hartmichman. conſ. 5. n. 6.
44 Et † ratio diverſa, jus diverſum ſtatuit: *l. interpoſitas. C. de*
tranſact. l. 3. §. 1. ff. de inſtit. teſtam. l. in cui. §. ſatisfactionis. ff. ut in
poſſeſſ. legat. c. celebrationem in fin. de conſecrat. diſtinct. 3. Grav. conſ.
45 *942. n. 11. & in conſ. pro Genero. n. 467.* Et ſic in ſpecie, quod †
conſuetudo in uno caſu inducta, non habet locum in a-
lio caſu, in quo eadem non militat ratio: *ſcribit Alexan. conſ.*
8 n. 3. quem ſequitur Port. in conſ. 106. n. 57. Ripa lib. 1. reſponſ. de
jur. Gent. reſponſ. 5. n. 18 ubi dicit, conſuetudinē reſtringi à ratione,
quae eam induxit. Vnd da ſern gleich obangezogene Vrſach/
auff dieſen vnſern Fall etlicher maſſen gezogen werden kön-
te, als doch gar nit ſeyn kan: ſo würde doch daſſelbe allhier
nichts zu deuten haben: cū ſupradicta conſuetudo Saxo-
nica ſit exorbitans & onerosa; & contra jus commune,
46 † quo caſu conſuetudo non extenditur ad alium caſum
ſimilem, etiamſi in eo militet eadem vel major ratio: *In-*
nocent. in c. dilecto filio. 10 n. 6. de offic. archid. quem ſequitur Butr.
Abb. Ancharan. Rom. Alex. Aret. Felin. Socin. & Bald. quos refert
Gabr. Rom. com. opin. lib. 5. de praeſcriptionib. concl. 2. n. 16. Bocc. conſ.
47 *81. n. 30. & 48 lib. 2. qui dicit:* Conſuetudinē † non eſſe tra-
hendā ad alium caſum, etiamſi habeat eandem rationē,
& ſit ejuſdē naturae: *Burſat. conſ. 50. n. 5. Maſcard de probat. cō-*
cluſ. 423 n. 15. So bezeuget der in Sächſiſchen Rechtē wol-
erfahrne *Matth. Weſſen in d. conſ. 41. n. 56. & 125.* deutlich/dz
ermelte Sächſiſche Gewonheit/mit der Lehenſuchung als
dann erſt ſtatt habe; wann dz Recht der geſampten Hand ei-
tel vor gewiß zuſtehet: ſo lange aber daſſelbe zweiffelhafft/
oder ſich nit eröffnet/ſo ſey die Suchung der Vernewrūg

vnvonnötē: ubi dicit: quod petitio renovationis ſimul-
taneae inveſtiturae tunc demum ſit neceſſaria, quando
feudum vel ſpes feudi certò ad vaſallum ſit devoluta,
non etiam quando vaſallus ignorat aut dubitat.

Nun iſt aber oben gnungſam außgeführt/ waſſer maſ-
ſen dē NN. an itzo erſt nach B. tödlichem Abgang/ dz Recht
der geſampten Hand würcklich zugeſtanden/ vnd daß vor
dieſem/ſolches dieſelbe wiſſentlich vñ würcklich nit gehabt:
derowegen ſo kan auch daher gemelte Gewonheit/auff die-
ſen vnſern Fall nit gezogen/noch dadurch was vngleiches
auff die beyde NN. der Lehenſuchung halber bracht werdē.

Es wird † aber auch vber diß/von vielen in Sächſiſchen 48
Rechten wolgeübten vnd erfahrnen Doctorib. in ſtarcken
Zweiffel geſtellet: Ob auch vor erwente angezogene Sach-
ſiſche Gewonheit/vor eine gnungſame beſtändige Gewon-
heit könne geachtet vnd gehalten werden, auff die ſich in
judicando, & decidendo gäntzlich zu gründen. Dann
es meldet der vortreffliche/ in Sächſiſchen vnnd andern
Rechten wolerfahrne *ICt. Hart. Piſtor. de feud. quaeſt. 20. n. 32.*
& quaeſt. 31. n. 13. deutlichen; ob wol dieſer Zeit/auff Säch-
ſiſchen Boden/ſo viel die Lehnſuchung der Mitbelehnten
anlangend iſt/nach der Churf. *Conſtitution. conſtit. 45. part. 2.*
ſich zurichten. So ſey doch auſſer demſelben Gebiet ande-
rer Ort, da man ſich in gleichen Sachſiſchen Rechtēs ge-
brauchet, ſo wol als vor angeregter Conſtitution daſelbſt/
in anmerckung vieler vnterſchiedlichen Fällen; da meinē/
ſo im andern/es anders gehalten/ auch durch Vrtel vnd
Recht itzo ſo gar bald anders erkannt worden, gar ſtarcker
Zweiffel, ob auch nach Sachſiſen Rechten/die Mitbeleh-
nete/ehe der Fall an ſie kompt/die Lehen zu ſuchen ſchuldig.
Solches bezeuget auch *totum Colleg. Lipſenſ. in conſ. add. Hart.*
Piſtor. q. 27. nu. 33. Welches noch weiter ebener maſſen von
ermelter Gewonheit klärlich meldet: *D. Jacob. Thoming. ICt.*
Clariſſ. & Ordinarius Collegij Iuridici Lipſenſ. in quodam ma-
nuſcripto ſuo conſilio, ubi dicit: Ego de tali conſuetudi-
ne, praeter ſolum auditum, nihil compertum habeo.
So iſt *D. Hieron. Schurff.* welcher der erſte geweſt/ *qui in dict.*
conſ. 16. cent. 1. von angeregter Gewonheit; daß ſie auff
Sachſiſchen Boden vblichen eingeführet/meldung thut/
jhm ſelbſt contrarius; in dem er *conſ. 30. n. 5. cent. 1.* deutlich
meldet; quod is tantum, qui poſſidet feudum, non etiam
alter, qui non poſſidet, die Lehn zu ſuchen ſchuldig ſey. Da
er/wie auß dem *thema dict. conſ.* zuſehen/ deutlichen/von der
geſampten Hand/vnd zweenē/ die mit einander ſamptlich
belehnet geweſt/redet. Auß welchem nit allein gantz klar zu-
vernehmen: Conſuetudinem ſupra dictam uſu non ita
fuiſſe receptam, ut non etiam doctiſſimi, & juris Saxoni-
ci expertiſſimi viri, de eâ dubitarint, & regulas juris com-
munis ſecuti fuerint; nihil igitur inde contra juris com-
munis rationes certo conſtitui poterit, cum ex eo, † 49
quod vario modo uſurpatur, nulla inducatur conſuetu-
do: ut docet *Bartol in l. 2. in pr. n. 22 ff. ſolut. matrim. Albert. de*
Roſat. in l. quaeſitum. §. ſi quid. de fund. inſtruct. Ripa. l. qui Romae. §.
duo fratres. n. 49. de Verb. obligat. Alex. conſ. 5. n. 22. lib. 5. Gravet.
dict. conſ. 96. conſ. 313. n. 4. conſ. 683. n. 2. conſ. 814. num. 14. conſ.
861. n. 5. Cagnol. in l. ſemper in ſtipulationibus. n. 22. ff de Reg. Iur.
Rol à Vall. conſ. 87. n. 53. lib. 2. Natt. conſ. 106. n. 10. conſ. 309. nu.
9. Nevizan. conſ. 5. n. 31. Menoch. conſ. 8. n. 17. conſ. 37. n. 67. Surd.
conſ. 254. n. 29. Rimmald. iun. conſ. 196. n 66. conſ. 264. nu. 28.
conſ. 315. n. 14. Sondern daß auch das Zeugniß ermelter
Doctorn, ſo angeregte Gewonheit bezeugen/ gantz vner-
heblich; vnd dadurch gantz krafftloß vnd nichtig gemacht:
alſo/ daß damit diß fals nichts mit dem allerwenigſten zu-
erweiſen: Dann zu Recht klar verſehen: Quando † duo 50
Doctores dicunt, conſuetudinem ita eſſe, alij verò ne-
gant, quod illis minimè ſtandum ſit: *Gravet. conſ. 315. nu. 1.*
Maſcard. de Probat. concluſ. 426. n. 18. ubi n. 17 per Imol. & Inno-
cent. dicit: Quod tunc demum per aſſertionem Dd. con-
ſuetudo probetur, ſi communiter aſſerant cōſuetudinē.

Vnd auff'n Fall/ermelte Gewonheit auff Sachſiſchen
Grund vnd Boden gleich vblichen eingeführet/vñ vor ge-

ſtändig vnd gültig zumachen / angeregten Doctorn Außſag
vnd Zeugnüß auch zu erweiſung derſelben Gewonheit
gnungſam; So würde doch ſolches in gegenwertigem vn-
ſerm Fall nichts zu dienen haben. Sintemal darauß bey
weitẽ noch nicht folget / daß auch ſolche Gewonheit / in der
Chron Böhmen / dem Hertzogthumb Schleſien / vnd
Marggraffthumb Ober vñ Nider Lauſnitz / da deß B. Gü-
ter gelegen / vnd nach welcher Recht vnd Gewonheit die
geſampte Hand verliehen / eingeführt, vnd in vblichem Ge-
brauch gehalten. Dañ zu Recht heilſam vnd klar verſehẽ.
51 Quòd † conſuetudo cujusvis loci, extra locum illum, in
quo uſurpatur, vires ſuas non extendat: & quod de loco
ad locum nequaquam porrigatur: *l.ſin.C.de adiſic.privat.l.
2.§.Iulianus.ubi not.Bart.de tin. actiq. privat.c.fin.de cenſib. lib.
6.not.Dd.in l.1.C. quæ ſit long.conſuet. & in l. omnes populi.ff. de
juſtit. & jur. Rimin.Iun.conſ.51.n.26.conſ.350.n.7. Ripa de di-
verſ.reſcript.reſponſ.10.n.18.lib.1.Lop.allegat.91.n.7. Pariſ.conſ.
68.n.9.lib.2.Maſcard.de probat.concluſ.423.n.12.Franciſc.Becc.
conſ.73.n.5.* Welches als dann gantz vnzweiffelhafft / ſtat
hat, wann die Ort vnd Lande vnterſchiedlich ſindt / wie all-
hier: da die Chron Böhmen / zuſampt dem zugehörigen
Lande Schleſien vnd Lauſnitz mit der Obrigkeit Juriſdi-
ctioo, vnd ſonſten allenthalben von Sächſiſchen Grund
vnd Boden gantz vnd gar ein abſonderlich Weſen: Dann
als dann kann ſonderlich die eingeführte Gewonheit eines
Landes / auff ein ander Land nit gezogen / noch / daß die Ge-
wonheit eines Landes / in einem andern ſtat habe / darnach
ſich in judicando zurichten geachtet werden: *Socin.in c.cū
contingat.n.31.verſ circa primum.de for.compet.ubi dicit*: Quod
52 † conſuetudo non extenditur ad locum penitus ſepara-
tum, nec etiam ad contiguum & connexum, qui non eſt
ejuſdem territorij, vel jurisdictionis: *Gabriel.Roman.comm.
concluſ.lib.5.de præſcription concluſ.2 n.15.Rimnald.Iun.conſ.51.
num.27.* Derwegen / da obermelte Gewonheit auch in der
Chron Böhmen / vnd ſonderlich am Königlichen Hoffe /
ſo wol als in Schleſien vnd Lauſnitz ſolt gültig vñ bindig /
vnd dero Ort angenommen ſeyn / ſo müſte ſolches in ſpe-
cie erwieſen vnd beybracht werden: *Alex conſ.30.lib.2.Gra-*
53 *vet.conſ.462.n.9.ubi dicit*: Conſuetudo † ſpeciatim pro-
banda in loco de quo agitur: ſiquidem ad loca reſtringi-
tur, in quibus introducta eſt. Zu welches Erweiſung / ob-
ermelter Doctorn Zeugnüß nicht gnungſam / noch auch
dienſtlich / oder zuträglich. Dann neben dem, quòd aliàs
54 † regulariter Doctori atteſtanti de conſuetudine, ex ve-
riori, & magis communi, ut teſtatur *Burſat. conſ.16. n.37.*
55 *per ibi allegat.* So erſtrecket † ſich doch ſolch Zeugnüß ange-
regter Doctorn / wann demſelben gleich ſtatt zuthun / wei-
ter nicht, dann auff die Lande vnd Kreyſſer / darvon ſie re-
den, vnd darinnen ſie jhren Wandel vnd Weſen / mit leh-
ren vnd practiciren gehabt, vnd nit auff andere benach-
barte Lande; von dannen die weder bürtig geweſt / noch dar-
innen ſie gewohnet: vnd dahero derſelben Bräuche vnnd
Gewonheiten nit wiſſen können; ut tradit *Decius. conſ. 472.
n.16.Guid.Papa deciſ.565.Gravet.conſil.462.n.9.Franciſ.Becc.
conſ.7.n.30.Beret conſ.88.n.4.Silvan.conſ.56.n.6.*

Derowegen / daſern durch Zeugnüß der Gelehrten / ge-
melte Gewonheit, daß ſie auch in Böhmen / Schleſien vñ
Lauſnitz vblichen erwieſen werden ſolt; ſo müßten es ſolche
Doctores ſeyn / die in ermelten Landen oberzehlter maſſen
gewohnt. Weil aber gar kein einiger / qui eſſet authenticus
zubefinden / der hiervon daß allerwenigſte geſchrieben / ſo
thut auch der andern Zeugnüß hierzu gar nichts. Solches
iſt auch nicht dadurch beyzubringen; daß eines Theils in
Schleſien vnd Lauſnitz die Sächſiſchen Recht vblichen:
56 Dannenhero auch † die Sächſiſchen Gewonheiten da-
ſelbſt jhre ſtat haben ſolten; wie von etzlichen vermeinet: *So-
cin.d.c.cū contingat.n.31.de foro compet. Roman.d concluſ.2.n.15.
de præſumt lib.5.* Dann zu Recht gantz heilſam verſehen /
57 daß † die Gewonheit eines Landes / in den benachbarten
Orten weiter nicht; dann ſo viel durch vblichen Gebrauch
daſelbſt eingeführet vnd angenommen / ſtat habe: *per jura
ſuprà allegata.* Et, † de jure Saxonico, quod aliter non 58
obtineat, quam uſu comprobatum reperiatur: tradit
Hartm. Piſtor. de feud quæſt.25. num.35. & quæſt.26. num.18.
Daß aber in Schleſien / Lauſnitz / vnd ſo auch in Böhmen
ermelte Recht / oder Gewonheit deutlichen / nicht einge-
führet / iſt offentlich in dem / in vielen Hertzogthumben / in
Schleſien / ſo wol durchgantz Oberlauſnitz / die Mitbe-
lehneten / ehe der Fall an ſie kommet / gar nicht die Lehn
zubeſchweren / vnnd derſelben Vernewrung zuſuchen
pflegen / noch auch zu thun ſchuldig / wie ſolches vn-
ten mit mehrem angezogen vnd außgeführet werden ſoll.

Auß welchem auch klärlich erſcheinet / waſſer maſſen
ermelte Gewonheit dieſer Ort Landes / pro † conſuetudi- 59
ne generali, quæ nullâ egeat probatione: *Bald. in
l.poſt dotem. ff. ſolut.matrim. Dec.conſil. 483. num.20. Ma-
ſcard.de probat.concluſ.423. num.38. Rimin. Iun. conſ.35.num.
21.conſ.225.num.14.& 15.Tiber.Decian.conſ.51 num.41. cum
aliquot ſeqq.lib.2.* nicht angezogen werden könne: Jn dem
dergleichen nichts / wie jtzo gemeldet / an etlichen Orten in
Schleſien vnd Lauſnitz vblichen / vnd gar nicht gehalten
wird. Diß aber / pro † conſuetudine generali nicht zu- 60
achten was nicht durch ein gantz Königreich / vnd Land-
ſchafft einhellig vnd gleichförmig eingeführt / vnd im vb-
lichem Brauch für vnd für gehalten: *Hoſtienſ. in ſumm.de
conſuetud. num.12. ubi dicit*: Conſuetudo generalis eſt,
quando, nedum una civitas, ſed tota provincia ſic obſer-
vat: So wol auch nicht / pro † conſuetudine notoriâ, 61
quæ propter notorietatem ejus non opus eſt eam pro-
bare: *Maſcard.de probat.dict.concluſ.423.n.27.cum ibi allegat.*
Dann neben dem / quod † multa dicuntur notoria, quæ 62
non ſunt: *c.conſuluit.de appellat.Decian. conſ.23.num.16.&
ſeqq.lib.1.* Et † ad hoc, quod aliquid notorium dicatur, 63
ſententia declaratoria requiratur: *ut not.Bartol.in l.fin.in
pr.ff.ſi cert.pet.& in l.ſtipulatio.§.habet.ff.de oper.nov.nunc.Vr.in
ſuis commun.opin. in verb.notorium.Maſcard.de probat. concluſ.
1105.num 10.Dec.conſ.402 num.11.Burſat.conſil.74.num.28.
Rimin.Iun.conſ.53.num.28.* Quod ita † in ſpecie de con- 64
ſuetudine, quæ, ut notoria dici poſſit, ſententia declara-
toria requiri tradit; *Dec.conſil.402.num.11.in fin.Proſp.Paſſ.
conſil.28.num.8. Roland. à Valle, conſil.53. num.34. ubi dicit*:
Quod † Judex non poſſit de conſuetudine informari, 65
niſi, quæ reſpicit ordinẽ judicij, & in qua agitur de mo-
dico præjudicio: ſecus in conſuetudine reſpiciente de-
ciſionem cauſſæ, de quâ agitur, quia illa probanda venit:
*per ibi allegata, quæ refert & ſequitur Rimin.Iun.dict.conſ.53.n.31.
& 32.ubi recenſent Cavalcā.Fivizan.dec.11.n.46.Vig.cōſ.9.n.28.*

So iſt auß deme / dz ſo viel vornehme vñ in Sächſiſchen
Rechten wolerfahrne Doctores, wie oben erzehlt / ermelter
Gewonheit deutlichen widerſprechen / vñ klärlich bezeugẽ /
daß dißfals keine beſtändige Gewonheit vorhanden / noch
angezogen werden könne / gar vberflüſſig zuvernehmen / dz
keine vorgewante notorietet allhier ſtatt habe; vnd alles
gantz vergebens / was de notoriâ conſuetudine, in dieſem
Fall gerühmet werdẽ möge. Sintemal diß allein vor † no- 66
torium zuachten: quod apud omnes, vel majorem partẽ
populi pro certo habetur: *l.ea quidem.C.de accuſat. ubi Bald.
Tiber.Decian.conſ.51.n.49.lib.2.* Diß aber / † was nicht allen 67
wiſſend / auch ohne alle Widerrede / einhellig von allen in
gemein alſo geachtet; ſondern von etzlichen widerſprochen
vnd impugniret, oder gar nicht zugeſtanden iſt / vor offent-
lich / vnlaugbar vnd notorium nicht zuhalten: *ut.not.Ioan.
Andr.Hoſt. Abb.in c.cum ſpeciale:§.porrò. ubi Dec.n.10.de appel-
lat.Maſcard.de probat.concluſ.1106.n.26.Cepol.conſ.241.n.34.
Rimin.Iun.conſ.69.n.24.* Vnd da gleich auff Sächſiſchen
Grund vnd Bodẽ dieſer Zeit ermelte Gewonheit notoria
were / ſo were doch ſolches auff dieſe vnſere obgemelte Lande
nicht zuziehen / vnd könte nicht geſagt werden / daß ſolche
Gewonheit in Böhmen / Schleſien vnd Lauſnitz gleich-
meſſiger Weiſe notoria: ſondern † müſte in allwege erwie- 68
ſen werden / daß ſie dieſer Ort in gleichem notoria vnnd
Landkündig: prout tradit *Salicet. in l.ea quidem. num. 79.*
C.de

C de accuſat. Octav. Vulpell conſ. 116 n. 3. Maſcard de probat. concluſ. 1108. n. 27. Vñ weil offtgenante Doctores gar nichts
von dergleichen Gewonheit / die in der Chron Böhmen /
Schleſien / vnd Laußnitz ſeyn ſolle / melden, ermelte Ge-
wonheit auch an ihr ſelbſt nicht generalis, noch notoria;
ſo iſt leicht zuermeſſen; wie ſchwer vnd faſt vnmüglich die-
ſelbe in dieſem Fall / auch in dieſen Landen zuerweiſen;
welches auch auß oberzehlten Vmbſtänden / vnd dem /
quod tradit *Hoſtienſ. in dict. conſ. n. 5. & 6. Weſſenb. de legib. n. 8. Maſcard de probat. concluſ. 423. cum aliquot ſeqq.* Speckhan.
quaeſt. 73. per tot. Tiber. Decian. conſ. 51. lib. 2. gnungſam zuver-
nehmen.

Zu welcher Erweyſung auch nie gnungſam ſeyn wolte:
Wann gleich erwieſen, daß man die geſambte Hand von
Fall zu Fall zuvernewern pfleget, ſondern es würde in all-
wege erwieſen werdẽ müſſen; wañ von den ſamptlich Mit-
belehnten die Vernewrung nicht geſuchet / daß dadurch
dieſelben der geſampten Hand ſich gäntzlich verluſtig ge-
macht; vnd zuererbung der zu geſampter Hand verlihenẽ
Güter; wann der Fall ſich begiebet, weiter nicht zuzulaſſen
worden ſeyn. Nam etiamſi probatum fuerit, Inveſtitu-
ræ renovationem ab inveſtitis peti ſolere: inde tamen
non ſequitur, quod, ſi id prætermiſſum fuerit, quis jure
69 ſuo privetur; cum † multa majoris cautionis gratiâ fieri
ſolent, quæ propterea juri communi correctionem non
adhibent: *l. teſtamentum. C. de teſtament. l. qui mutuo. ff. mand. ut. l. qui extrinſecus. ff. de Verb. oblig. at. l. qua dubitationis. ubi Decius de reg. iur.* Sed nec † ex iis, quæ voluntariè fiunt, con-
70 (margin number beside the line above: "70 cius. de reg. iur.")
ſuetudo induci ſolet: *ut not. Abb. in c. ſumma. de Simonia. & in c. fin. ſect. 4. n. 36. requiſito. 7. de conſuet. Weſſenb. conſ. 40. n. 69.*
Alſo würde auch / zu erweiſung derſelben nichts zu bedentẽ
haben; wann gleich erwieſen / daß anitzo dergleichen Ge-
wonheit vblich eingeführet: Sondern es müſte in allewege
71 † erwieſen werden; daß auch dazumal / wie der Lehnbrieff
außbracht / als Anno N. eine ſolche notoria, vnd generalis
conſuetudo dieſer Ort Landes allenthalben kenntlich vnd
vblich geweſt / vnd gehalten wordẽ: ut notat *Bart. in l. Labeo. ff. de ſupell. legat. Alex. conſ. 26 lib. 3. Decius conſil. 472. n. 16.*

Vnd daſern gleich vber diß alles ermelte Gewonheit /
in der Chron Böhmen / Schleſien vnd Laußnitz ſolte ſtat
haben / vnd zuerweiſen; daß ſie dieſer Ort Landes itziger
Zeit gildig vnd bindig, als doch nicht iſt: ſo würde doch
dadurch auff die beyde NN der Lehenſuchung halber; wañ
die gleich gar vnterlaſſen / nichts zubringen ſeyn. Sinte-
mal dieſelbe juſtam & probabilem ignorantiam angereg-
ter Gewonheit / vnd daß jnen von derſelben bißhero nichts
wiſſentlich geweſt / rechtmeſſiger beſtändiger Weiſe wür-
den einzuwenden haben, welche Vnwiſſenheit ſie von aller
Verwirckung / Pœn, vnd Straffe obgemelter Gewonheit
gäntzlich ledige vnd loß machen würde. Dann ob wol ſon-
72 ſten † in gemein / ignorantia juris keinen entſchüldiget:
l. 2. cum quis. ff. de jur. & fact. ignorant. Capit. Eccleſia. 1. quaeſt. 4.
So hette es aber doch eine andere Meinung / quando tra-
73 ctatur de ignorantia juris, per ſe dubij. Dann / † weil in
tali caſu ignorantia æquiparatur ignorantiæ facti alie-
ni: *gloſ. & Dd. in c. 2. de poſtul. prælat. lib. 6. Corneus conſ. 181. n. 17. lib. 3. ubi dicit:* Dubium probabile juris æquiparatur dubio
74 facti alieni; adeò † quod error ſeu ignorantia Juris no-
tabiliter dubij æquiparatur errori & ignorantiæ facti a-
lieni: *Iohan. Petr. Rimin. conſ. 28. n. 16. Curt. Iun. conſ. 92. n. 12.*
75 *conſ. 150. n. 15. Menoch. conſ. 162. num. 34.* So † kann dieſelbe
mit gutem Beſtande eingewand werden; entſchüldiget
vnd lediget auch einen von aller Verwirckung / vnnd vn-
gleichen Zumeſſung: *juxta text. in §. cum ſit, de decim. & ea, quæ notantur in l. leges. C. de LL. & tradit Angel. in l. plagi. 13. n. 1. C. ad L. Fav. de plag. Calcan. conſ. 14. n. 2. & 10. Weſſenbec. in comment. ff. de jur. & fact. ignorant. num. 4. in fin. ubi dicit:*
Ignorantiam juris excuſare, quando demonſtretur jus
illud minus eſſe frequentatum vel dubium, aut ex alia a-
76 liqua juſta cauſſa ignoratum: *per ibi allegata.* Et, † de ſtatu-
tis, cum quibus æquiparantur conſuetudines, quod non
ligent ignorantes, nec illorum ignorantia noceat; *tradit*
Maſcard. conſ. 56. n. 5. & 6. Seraph. de ſeraph. in tract. de privileg. juram. priv. 4. n. 175. Eugeniſ. conſ. 9. n. 60. Sic ignorantia † 77
privilegij, conſiſtens in facto, eſt juſta: *ut habetur in c. 1. de conſtit. in 6.* Et in ſpecie, quando hoc, quod petitio reno-
vationis Inveſtituræ infrà annum & menſem fieri de-
beat, à lege privata (ut eſt conſuetudo) deſcendat, & pe-
titio illa ex ignorantia illius legis fuerit prætermiſſa, quod
† illa ignorantia ſit juſta, & vaſallus & Emphyteuta non 78
cadat à jure ſuo, nec feudo privari poſſit: tradit *Anchor. conſ. 393. n. 4 quem refert & ſequitur Rimin. Iun. conſ. 17. n. 17.*

Daß aber ermelte Gewonheit zweiffelhafft / vñ die NN.
gnungſame Vrſach jhrer Vnwiſſenheit vorzuwenden, ſie
auch billich hierinn zuhören, vnd ſolches allhier anzuziehẽ;
iſt auß dem gnungſam zuvernehmen / daß / wie oben auß-
geführt / ſo viel vornehme Doctores ſind / ſo ermelter Ge-
wonheit deutlich widerſprechen / vnd dieſelbe gar nit zuſte-
hen, dadurch es je in den höchſten Zweiffel geſtelt; ob der-
gleichen Gewonheit ſey / oder nicht: Variæ enim † Docto- 79
rum opiniones, faciunt quæſtionem juris dubiam: ut
ponit *gl. in §. quibus. in verb. cæterum in pr. Conſtit. Codicis. & in l. cũ de nova. C. de legat. Bart. in l. qui Romæ. §. duo fratres ff. de Verb. oblig. Grat. conſ. 1 n. 2. conſ. 7. n. 39. conſ. 72. num. 15 lib. 2.* Dann
auch / † weil dieſelbe / inmaſſen gleichfals oben außgeführt / 80
bißhero dieſer Ort Landes nit notoria vnd Landkündig ge-
weſt, welches zu einer ſcheinbaren vorgewantẽ Vnwiſſen-
heit ebener maſſen gnungſam: *l. fin. ff. de decret. ab ord. fact. Iohan. Andr. in c. ignorantia 13. n. 2. de R. I. in 6. ubi dicit:* Si non erat
publicè notũ, verè vel præſumtivè, ignorantia juris excu-
ſat. Welche vorgewante Vnwiſſenheit auch daher in die-
ſem Fall / vmb ſo viel mehr ſtat, weil dadurch d' NN. höch-
ſter Nachtheil / Verluſt / vnd / Abbruch aller jhrer zeitlichen
Wolfahrt verhütet / vmb welches Willen durch Vnwiſ-
ſenheit ſich zuentſchuldigen, vnd von ſolchem Vnheil zue-
ledigen die Rechte zulaſſen vnd vergönnen. Regulariter
† enim quandocunq; agitur de damno vitando, juris i- 81
gnorantia excuſat: ut probatur *in l. error. & in l. regula. ff. de jur. & fact. ignorant. Dd. in l. 3. & Iaſ. in l. cum quis. n. 2. C. eod. tit. Curt. Iun. conſ. 92. n. 11. Natta, cõſ. 586. n. 8. Gravet. conſ. 18. n. 13. conſ. 225. n. 11. Seraphin. de Seraph. dict. tract. privil. 4. n. 22. Rim. conſ. 28. n. 17.* So wol auch / weil ſolches jnen dem / dz den NN.
nit zugeleget werden kann / daß ſie dolosè, vnd gefehrlicher
Meinung angeregte Lehnſuchung vnterlaſſen / gelanget.
Nam † quando agitur de excludendo dolo & malâ fide, 82
tunc potius præſumitur quid ex ignorantiâ juris, & per
errorem, quàm dolo & malâ fide factum, vel omiſſum:
Corneſ. in l. non fatetur. n. 8. ff. de confeſſ. Alexand. conſ. 24. n. 4. cõſ. 65. n. 9. cõnſ. 70. n. 6. lib. 1 Roland conſ. 11. n. 47. lib. 3. Gravet. cõſ. 419. n. 3. conſ. 793. n. 7. Menoch de præſumt. præſumt. 23. n. 29. lib. 6. Rimin. Iun. conſ. 345. n. 43. Eugen conſ. 60. n. 40.

Vnd wiewol auß dieſem vnnd andern angezogenen
Vmbſtänden allenthalben ſo viel erſcheinet: daß ohne allẽ
weitern Beweiß angeregte Vnwiſſenheit der NN. an jhm
ſelbſt klar vnd offentlich: Jedoch ſo könten auch dieſelbe
ſolches / dz jnen von ermelter Gewonheit biß dahero nichts
wiſſent geweſen / † mit jhrem cörperlichen Ende erhalten: 83
zu welches Leiſtũg ſie in allweg zu zulaſſen; dadurch ſolcher
Geſtalt dieſer punct vnd angezogene Verwirckung gantz
vnd gar auſſer allen Streit vnd Zweiffel geſtelt würde: *c. ut jura. §. nulli. in fin. de elect. in 6. Maſcard. de probat. concl. 881. n. 1. ubi alios recenſet.* Et † de ignorantiâ juris, quod per juramẽ- 84
tum probetur: *in ſpecie tradit Angel. in d. l. plagij. 13. n. 1. C. ad L. Fav. de Plagijs Seraph. de Seraph. d. tract. de priv. jur. priv. 4. nu. 15. Anton. de Petrucia in tr. de virib. Iurament. 6. effect. 72. verſ. rurſus ſubjungatur. fol. 154. col. 1. Alexand. conſ. 92 lib. 1.*

Jn dem nun allenthalben klar / waſſer maſſen in der
Chron Böhmen / Schleſien vnd Laußnitz keine ſolche ein-
geführte beſtändige Gewonheit / nach welcher die ſampt-
lich Mitbelehnete / die Lehn / ehe ſie zum Beſitz der Güter
gelanget / zu ſuchen ſchuldig: Solches auch in Sächſi-
ſchen beſchriebenen Rechten nicht außgeſetzet; Sinte-
mal darinnen nicht ein Wort hiervon zubefinden; Als
iſt je in dieſem vnſerm Fall / was darinnen etwa der

Lehnſtechung halber recht ſeyn möge / ſich nach keinem an-
dern; dann nach gemeinen beſchriebenen Keyſerlichen
Rechten zurichten: vnd demſelben nach/dieſer vnſer Fall/
85 vnd obgeſetzte Frag / zu decidiren: Caſus † enim à con-
ſuetudine omiſſus, habetur pro omiſſo, & ſecundum ju-
ris communis diſpoſitionem decidendus: ut in ſpecie de
conſuetudine *eſt tex. in l. 1. C. quæ ſit long. conſuet. Socin. conſ. 32.
n. 18. lib. 1. latè Tiraquell. de retract. conſang. §. 20. gloſ. unica. n. 11.
Bello conſ. 42. n. 12. Grat. deciſ. 92. n. 10. Cepol. conſil. 26. num. 10.*
86 Nun iſt aber klaren Rechtens; quod † ſecundum jus cō-
mune, vaſallus non poſſidens feudum, &c, qui de feudo
ab alio poſſeſſo, in caſum mortis, inveſtitus eſt, renova-
tionem hujus Inveſtituræ petere nō tenetur, priusquam
feudum morte poſſeſſoris apertum, ad eum devolvatur,
isq; ejus poſſeſſionem nactus eſt, & quod ob prætermiſ-
ſum hoc officium feudo non privetur: ut docet *Gabriel. de
Cun. & Bald. in l. ſolennis. in fin. C. de rei vindic. per text. in l. forma.
§. ſi cum ego. de cenſib. Alvar. in c. 1. quæ fuit prim. cauſſ. benef. amit.
Præp. & Matth. de Afflict. c. 1. quo temp. miles. Curt. Iun. de feud.
part. 5. n. 54. Rum. conſ. 1. n. 3. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 18. n. 17. Bor-
chols. de feud. c. 8. n. 22. Hartm. Piſtor. de feud. q. 20. n. 31. & q. 31.
n. 1. Moz. in tr. de feud. ſub tit. de ſubſtantialib. vel requiſit. feu. n. 50.*
Vnd dz nach Verordnung jetzo gemelter gemeiner be-
ſchriebenen Rechten/ſich in dieſem vnſerm Fall zurichten/
vnd die NN. Keyſer Ferdinandi Lehn nicht zu beſchweren/
noch vmb Vernewrung derſelben anzuſuchen ſchuldig/iſt
nicht allein auß dem gantz klar/daß in Schleſien vñ Lauß-
nitz/wie gemeldet/angerechte Sächſiſche Gewonheit nie
eingeführt/vñ vblichen; ſondern auch daher / daß man ſich
biß dahero in Schleſien vnd Laußnitz / ſo viel die Lehnſte-
chung anlangend iſt / nach itzo erzehlten Verordnung ge-
meiner beſchriebenen Rechtē gäntzlichen gehalten: In wel-
chen bey den Landen / es mit den Lehen / geſambten Hand
Lehensfolge vñ ſucceſſion in den Lehngütern dieſe ſondere
Gewonheit hat/daß beyde/die Güter vnd Perſonen in ge-
mein/durch privilegia, vñ gegebene geſambte Hand dahin
privilegiret vnd befreyhet / daß in gewiſſen Grad/einer dē
andern in denſelben Lehngütern/ohne alle ſpecial vnd ſon-
dere Belehnung ſuccediren könne/vnd die jenige/ſo in dē-
ſelben Grad/davon die privilegia, oder geſambte Hand re-
det/pflegen nit/ſeynd auch nit ſchuldig/die Lehen/ ehe vnnd
zuvor der Fall an ſie kommet / vnd ſie Beſitzer der Güter
worden/zu beſchweren; oder auch vmb Vernewrung der-
ſelben anzuſuchen Mit welchen privilegijs, vnd den Landē
gegebene ſämptliche Belehnung dieſer vnſer Belehnung
ſich in allen höchlich vergleicht. Dann je den Landen keiner
andern Vrſach halber / ermelte General ſampeliche Be-
lehnung verliehen, dann / damit die Geſchlechter bey den
Gütern erhalten; vnd ein gewiß Maß / vnd Ordnung da-
durch auffgericht vnd gemacht; wer / vnd wie in den Lehen
derſelben Lande/ auff alle zukünfftige Fälle zu ſuccediren.
Welches eine gleiche Meinung mit Keyſer Ferdinādi,
den NN. gegebene Belehnung hat/die ebener maſſen dieſer
Vrſach halber von dem abgeſtorbenen B. vnterthänigſt be-
gehret/vñ von Keyſer Ferdinando allergnädigſt verliehen
worden, damit bey dem Geſchlecht A. zu ſondern deſſelben
auffnehmen/die Güter verblieben / vnnd nicht etwa an die
weibliche Perſonen verfallen/auch eine gewiſſe Ordnung/
Maß vnd Ziel ſeyn möchte/wer/vnd wie in denſelben Gü-
tern zu ſuccediren. Wie nun deß Landes general geſambte
Belehnung keiner derſelben/die darinnen durch die benim-
te Grad begriffen/vor dē Fall die Lehen zubeſchweren; auch
vmb Vernewrung derſelbē anzuſuchen ſchuldig/noch ſich
derſelben/ſo wol als der ſucceſſion, wann ſolches von inen
gleich vnterlaſſen/verluſtig machet: ſondern deſſen vnge-
acht vor rechte Lehens Erben/ wann der Fall ſich begiebet/
geacht/auch zur ſucceſſion zugelaſſen wurdē. Alſo iſt auch
eben diß gleichmeſſiger Weiſſe / von offt genannter vnſer
ſämptlichen Belehnung zuhalten/ vnd zuſchlieſſen: Simi-
87 lium enim † idem eſt judicium, & eadem natura: *Bald.
in l. humanitatis. n. 14. C. de impub. ſubſtit. Weſſenb. conſ. 4. n. 76.*
88 Et ſufficit, quòd † ſimilitudo ſit in eo, ad quod ſit cōpa-
ratio: vel de quo agitur principaliter, licet non ſit ſimili-
tudo in totâ ipſa re: *Abb. & Dec. in c. tranſactio. de Conſtit. Iaſ.
in l. creditori. n. 8. ff. de oper. nov. nunc. in l. ult. nu. 1. C. de collat. latè
Menoch. de arbitr. jud. lib. 2. cent. 1. cauſſ. 44. n. 6. Tiber. Decian. cōſ.
51. n. 141. lib. 2. Weſſenb. d. conſ. 4. n. 76.* Et in cauſſis † feuda- 89
lib. quod de ſimilibus ad ſimilia licitum eſt procedere, in
ſpecie tradit *gl. notab. in c. 1. verb. comprehenſus. de cognit. feud. u-
bi Iacob. de Bellon. & Alvar. Schurff. conſ. 66. nu. 9. cent. 1. Hartm.
Piſtor. de feud. q. 20. n. 30.*
Welches allhier vmb ſo viel mehr ſtat/weil einerley Vr-
ſachen in beyden Fällen vorhanden/es auch ſonſten allent-
halben einerley Meinung mit einander hat: Nam † ubi eſt 90
eadem ratio, & ſimilitudo formalis, ibi & idē jus eſſe de-
bet: *gl. in c. 1. verb. Italiæ. de temp. ord. lib. 6. Bal. in l. illud. n. 4. C. de
SSt. Eccl. & in l. conventicula. n. 3. C. de Epiſcop. & cler. Menoch. de
arbitr. jud. lib. 2. cent. 1. cauſ. 84. n. 8. Weſſenb. conſ. 4. n. 148. Me-
noch. conſ. 106. n. 305.* Der NN. Güter auch in den beyden
Landen Laußnitz vnd Schleſien/ vnd ſonderlich im Glog.
Fürſtēthumb da ſolche privilegia in vollē Schwang ſeyn/
gelegen, dann auſſer itzo gemelten Vrſachen auch daher in
dieſem Fall ſich nach den Rechten vnnd Gewonheiten der
Ort vnd Lande/da die Güter gelegen/zurichten. Sintemal
zu Recht heilſam verſehē. Quod in † feudis peculiaris cu- 91
jusq; loci cōſuetudo, in quo illa ſita ſunt, ſit attendenda:
*c. 1. ubi hoc not. Dd. de feud. cogn. c. 1. qui teſtes ſint neceſſarij. Rimin.
Iun. conſ. 9. n. 96.* Et † quod cujuslibet loci ſpecialis cōſue- 92
tudo, generali feudorum cōſuetudini derogat: ut docēt
*Andr. de Iſern. Alvar. & Dd. in c. 1. §. & quia videmus. qui feud. dar.
poſſ. Bal. & alij in l. 2. in pr. de vulgar. & pupill. Iaſ. in l. de quibus. n.
54. & 69. de LL. Pariſ. conſ. 13. n. 20. lib. 1. Hippol. Rim. Iun. cōſ. 38.
n. 23. conſ. 257. n. 108.* ſonderlich weil in angeregter Beleh-
nung deutlichen gemeldet/dz Keyſer Ferdio. dieſelbe con-
firmire vnd verleihe/nach Recht vnd Gewonheit, dadurch
je kein ander Recht noch Gewonheit, dann wie die / in denē
Orten/vnd Landen/da die Güter gelegen/vblichen/gemei-
net: Quælibet enim † feudorum conceſſiones & inveſti- 93
turæ ſecundum peculiarem conſuetudinē cujuslibet lo-
ci, in quo feuda ſunt ſita, factæ intelliguntur: *Iſern. in c. 1. quo
temp. mil. Bald. in l. final. de ſucceſſ. edict. Alex. conſ. 133. n. 16. Hierō.
Grat. conſ. 45. n. 12. Rimin. Iun. con. 368. n. 43. uſq;* eo, † ut licet 94
alia ſit conſuetudo in curia Domini, concedentis Inve-
ſtituram: alia verò in territorio feudi: tamen feudū juxta
conſuetudinem loci, in quo ſitum eſt, conceſſum videa-
tur: ut docet *Bald. in c. 1. §. ſi qua controverſia. argto illius textus.
de pac. Conſtant. quem refert & ſequitur Matth. de Afflict. in deciſ.
226. n. 5. Chaſſan. conſuet. Burgund. §. 1. n. 1. Molin. §. 7. n. 34. Ti-
raq. de retract. tit. 1. §. 36. gl. 3. n. 26.*
Angeregte Belehnung auch von Keyſer Ferdinando,
als einem Hertzog in Schleſien/ vnd Marggraffen in O-
ber Laußnitz confirmiret/vnd verliehen, damit in gleichem
gnungſam zuerkennen gegeben; dz ein jeder/in der Beleh-
nung begriffen ſtücke/nach den Rechten vñ Gewonheiten
deß Orts/darinnen es gelegen/verliehen / auch zu achten/
vnd zu reguliren:
Nam clari & indubitati juris eſt; quando † unus, idēq; 95
Rex vel Princeps, plura regna, Ducatus, vel Principatus
obtinet, quod cū ille, ad inſtar plurimarū perſonarū pro-
inde habeatur, ac ſi plures Reges, vel principes illa regna
ſive ducatus tenerent; atq; ex hoc ēt de geſtis ab eo, juxta
cujuslibet ducatus diverſam qualitatē, diverſo judicatur
modo: *l. ſi conſul. & l. ſequitur. ubi gl. & Bart. ff. de adopt. l. tutores.
de his quib. ut indign. l. cū quidā. C. de adminiſtr. tut. c. à collatione.
& ibi Dd. de appellat. lib. 6.* Vnd weil itzo gemelte in Schleſien
vnd Laußnitz vbliche Gewonheit/vñ Landes privilegia, mit
den gemeinen beſchriebenen Rechten/in dieſem punct, was
die Lehnſtechung anlangēd iſt/gantz vnd gar vergleichet/vñ
einander zuſtimmet: ſo iſt vmb ſo viel mehr gātz vnzweiffel-
hafft/in dieſer vnſerer Belehnung/derſelben nachzugehen/
vnd gäntzlichen darfür zuhalten/vnd zuſchlieſſen: daß † die 96
beyde NN. ſolchem nach Keyſer Ferdinandi Lehnbrieff wi-
der zu beſchweren / noch vmb Vernewrung derſelben / e-
he der Fall an ſie kommen / anzuſuchen ſchuldig geweſt:

Gem-

Gen. in c. accedens. in f. diſtinct. 50. Curt. in repet. c. ult. n. 207. de
97 *conſuet. ubi ſcribit.* Quando † conſuetudo reducit nos, ad jus antiquum, quod fuit correctum, quod tum dicitur conſuetudo favorabilis: *Tiber. Decian. conſ. 51. nu. 72. lib. 2.* Hæc, de propoſitâ facti ſpecie, dixiſſe ſufficiant: judicio aliorum ſemper ſalvo.

N. N.

CONSILIVM LXXXIII.

Quæſtio.

An iuramentum fidelitatis neceſſariò, & ſemper à Vaſallis præſtari debeat?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Inveſtitura non fit illi, qui fidelitatem facere recuſat.
3 Non probat hoc neceſſario eſſe, quod contingit interdum abeſſe.
4 In Inveſtituris inprimis attendenda ſunt forma pactitia; conſuetudo, & his deficientibus, ius commune.
5 Ex longi temporis lapſu præſumitur iuramenti præſtatio remiſſa.
6 Iuramenti remiſſio non repugnat ſubſtantiæ feudi, atque adeo pacto expreſſo fieri poteſt.
7 Taciti eadem vel æqua vis atque poteſtas, quæ expreſſi.
8 Tempore ducentorum annorum omnia iura præſcribuntur, ſi modo adſint cætera præſcriptionis requiſita.
9 Vſucapio ſine poſſeſſione non contingit.
10 Ius exigendi iuramentum remiſſum intelligitur, ſi caſu fidelitatis iurandæ eveniente, dominus eam non exegerit.
11 Titulus iuſtus in præſcriptione deſideratur.
12 Præſcriptio longi temporis eſt titulus ipſe, nec titulum alium requirit.
13 Bona fides non requiritur in longiſſimi temporis præſcriptione.
14 Bona fides ſemper in dubio præſumitur.
15 Bonæ fidei præſumtionem allegare opus non eſt: præſertim in antiqua.
16 Bona fides in præſcriptione de iure Canonum deſideratur.
17 Poſſeſſor bonæ fidei præſumitur, qui pro ſe habet titulum verum, vel putativum, ſive præſumtum.
18 Quod procedit, etſi titulus putativus ſive præſumtus errore iniuſto cauſatus fuerit.
19 Bona fides etiam ex cauſſis iniuſtis, & temerariis cauſari poteſt.
20 Fidelitas non eſt de feudi ſubſtantiâ, quatenus intelligitur de iuramento fidelitatis.
21 Iuramentum fidelitatis non præſtatur neceſſario ab omnibus, nec ſemper.
22 Iuramentum fidelitatis remitti poteſt: non fidelitas, ſeu fides ipſa.
23 Promiſſio facta bey Ehren/ Trew und Glauben/ an Eides ſtatt/ vim habet veri & corporalis iuramenti, & ei æquiparatur.
24 Illa fidei interpoſitio, eoſdem operatur effectus cum iuramento vero & corporali; ut communis eſt Dd. ſententia.
25 Succeſſor quivis iure autoris ſui utitur, non meliori.
26 Quod non in univerſali ſolum, ſed ſingulari etiam ſucceſſore obtinet.
27 Immo & in ſucceſſore feudali.
28 Succeſſorum propium eſt, imitari veſtigia prædeceſſorum ſuorum.
29 Nemo plus iuris in alium transfert, quam ipſe habet.
30 Interpretatio in dubio ſemper fieri debet, pro vaſallis, & contra Dominum.
31 Ius commune obſervatur, quando, aut pactum contractui bonæ fidei appoſitum, ex inſtrumentis non probatur: aut conſuetudo ſpecialis deficit.
32 Quæ facti ſunt, probari oportet.
33 Inſtrumentum quod non dicit, neque nobis dicendum.
34 Inveſtitio omnis fit ſub lege & iuramento fidelitatis: quod & de ſubſtantiâ feudi eſſe, omnibus conſtat.
35 Feudum dicitur à fide ſive fidelitate.
36 Feudum nullum eſt, ex quo fidelitas non debeatur.
37 Feudo conceſſo, ſemper ſub eâ conditione conceſſum intelligitur: Si Vaſallus Domino fidelis erit.
38 Fidelitas eſt forma feudi, per quam feudum eſt, id quod eſt, & à cæteris iurium ac negotiorum ſpeciebus diſcernitur.
39 Forma ſpecificè & ad unguem obſervanda, neque per æquipollens adimpleri poteſt.
40 Formâ non obſervata, actus nullus eſt.
41 Forma eſt, quæ dat eſſe rei & ſine forma res non eſt.
42 Quæ ipſo iure in contractibus veniunt, neceſſariò non exprimenda, & per ſe intelligenda.
43 Maioris declarationis cauſſa addi poſſunt, quę ex natura contractuum intelliguntur.
44 Expreſſio eorum, quæ ipſo iure in contractibus veniunt, nihil operatur: eiuſmodi tamen adiectiones ius commune non lædunt.
45 Pactum, ſive obligatio nulla ſubeſſe poteſt, ubi non apparet de conſenſu illius cum quo pactum, vel obligatio inita eſſe dicitur.
46 Patientia adverſarii, vel conceſſio, inducit quaſi poſſeſſionem, quæ loco traditionis habetur, & initium præſcribendi largitur.
47 Poſſeſſione, tanquam cauſſa deficiente, deficit omnis præſcriptio, tanquam effectus.
48 Præſcriptio quælibet interrumpitur, per quemlibet actum facti vel verbi, ex quo diſſenſus noſter intelligitur.
49 Interruptio eſt diſſolutio & repagulum præſcriptionis inchoatæ, ita ut illa, per hoc planè & penitus evacuetur.
50 Præſcriptionem de novo inchoari oportet à tempore, quo ceſſat impedimentum, vel contradictio Domini.
51 Proteſtatio inſtrumentum accipientis, vel producentis, ius eius ſalvum & integrum reſervat.
52 Inſtrumentum accipiens, producens, vel allegans, ſine proteſtatione, omnia in eo contenta approbare & confiteri intelligitur.
53 Confeſſio propria eſt probatio probata, amplius non probanda, & optima de mundo.
54 Confeſſata in iudicio, non ſecus ac probata, executionem paratam habent.
55 Confeſſus non appellat.
56 Publicum inſtrumentum dicitur ſcriptura, cui ſine alio adminiculo creditur, de jure, ſtatuto, vel conſuetudine ſpeciali.
57 Item quæ deſumitur ex archivo publico, vel Cancellaria.
58 Publica inſtrumenta paratam habent executionem.
59 Inſtrumenta exceptionum oppoſitarum, executionem eius, quod inſtrumento publico continetur, non impediunt: ſed reſervantur ad aliam & novam inſtantiam.
60 Iuramentum vaſallus regulariter præſtare tenetur, niſi conventione, aut pacto aliquo expreſſe remiſſum conſtet.
61 Mutatio non præſumitur, niſi probetur, quia accidens eſt.
62 Quod & in feudis ita ſe habere certi iuris eſt.
63 Rem quamque ſuâ metimur origine.
64 Ad primordium tituli, poſterior formatur eventus.
65 In feudis ſemper ad principium, & originem recurrimus.
66 Res quælibet præſumitur retinere naturam & qualitatem, quâ ſemel imbutam eſſe apparet.
67 Res quælibet manet, ac eſt in eo ſtatu, quo fuit antea.
68 Feudi conditio, & ſtatus primævus, ſine conſenſu eorum, ad quos per ſucceſſionem illud pertinet, immutari nequit.
69 Inveſtitis ſimultaneè ius ex prima inveſtitura quæſitum, ſine ipſorum facto, & conſenſu auferri non poteſt.
70 In omni alteratione feudi conſenſus eorum, quibus ſuccedendi habent, requiritur.
71 Quod omnes tangit, ab omnibus debet approbari.
72 Ius ſemel acquiſitum, in actu perpetuum eſſe cenſetur.
73 Tacite conſentire nemo intelligitur, quando de ſuo præiudicio agitur.
74 Probatio eius non admittenda, quod probatum non relevat.
75 Lites non debent protrahi, in adverſæ partis præiudicium.
76 Vaſalli, qui per centum annos iuramentum fidelitatis non præſtiterunt, in poſterum quoque ad iurandum cogi non poſſunt: niſi Dominus ius ſuum aliter probaverit.
77 Vaſallus etiam longiſſimo tempore non iurans, neutiquam liberatur à iuramento.
78 Vaſallus, aſſerens ſe immunem à iuramento fidelitatis, illud probare tenetur probatione apertiſſimâ, & validiore, quam intentio domini.
79 Iuramentum fidelitatis remitti poteſt: non fidelitas ipſa.
80 Vaſallus, iuramentum non præſtans, nihilominus ad omnia capitula fidelitatis iuramento comprehenſa, evidenter & præciſè obligatus eſt.
81 Citationis formula.

Der Caſus darinn mein einfaltig gutachten begehret wirdt/ beruhet in folgendem facto.

1 Es ſindt etliche † Lehenleute/ die verwegern jhrem
itzigen Lehenherren/ die Lehenspflicht würcklich
zuſchweren/ vnd den Ritterdinſt zuleiſten: Wollen
auch vber diß alles von der Iuriſdiction obgemel-
ten jhres Lehnsherren exempt ſeyn: Auß Vrſachen: daß
in jhren vorigen Lehenbrieffen kein wort davon zubefindẽ;
daß von den vorigen Lehenherren/ vnd itzigen Lehnsherren
Vorfahren ſie/ vnd jhre anteceſſores, auff jhre vorherge-
hende/ würcklich geleiſtete vnd geſchworne Lehensgelübde/
vnd Eyde beliehen: auch keiner vnter jhnen/ den vorigen
Dominis feudi innerhalb zweyhundert Jahren/ einigen
Lehenseydt præſtiret, oder Ritterdinſt geleiſtet/ viel weni-
ger vor denſelben/ in Sachen/ die nicht in die Iuriſdictio-
nem feudalem gehören/ ſich dingpflichtig gemachet; ſon-
dern allezeit/ bey dem bloſſen Handſchlage gelaſſen/ vnd
darauff beliehen/ von jhnen auch kein Ritterdinſt gefor-
dert/ vnd in allen peinlichen vnd bürglichen ſachen/ welche
daß Lehen nicht concerniret hetten/ nirgendt anderß/ alß
vor dem ſuperiori domino, beclaget worden weren.

Wird derohalben von dem Lehensherren gefragt; Ob
die Vaſalli, wann ſie diß alles/ was ſie vorgeben/ wie recht/
erweiſen könten; ſich damit von der Lehenspflicht/ Ritter-
dinſt/ vnd Landesherlichen Bottmeſſigkeit loß würcken
möchten/ oder nicht/ vor eins.

Vors ander/ vnd auff den Fall/ daß dieſe jhre gründe/
zu recht vnerheblichen/ vnd derer vngeachtet/ die Lehen-
leute/ den Eydt würcklichen zuſchwerẽ/ den Ritterdinſt zu-
leiſten/ vnd itzigen Lehnsherren/ nicht allein vor jhren Do-
minum feudi: Sondern auch für den Landesherren zuer-
kennen ſchuldig ſeyn ſoltẽ: Sie aber daſſelbe zuthun nach-
malß vngehorſamblich recuſirten, durch was mittel vnd
zwanck ſie zum gehorſam zubringen ſeyn möchten.

Auff dieſe zwey Fragen/ hatte es zwar daß anſehen daß
ſo viel den verwegerten Lehens Eyd betrifft; wieder dieſe
2 Vaſallos gar nicht gelte: quod de jure † communi illi,
qui fidelitatem facere recuſat, nulla inveſtitura debeat
fieri: *arg. c. un. qualit. jur. deb. Vaſall. 2 feud. 5. & c. unic. §. fi. per quos fiat inveſtitur. 2. feudor. 3.*

Noch dahero wieder die Lehenleute zu argumentiren,
were; Weil ſie von des Lehensherren Anteceſſorn beliehẽ
worden, daß darauß vnwiederſprechlichen folgete/ daß ſie
auch fidelitatem præſtiret haben müſſen. Dieweil von
ſolcher fidelitet ſie ſich nicht gar entziehen/ ſondern dieſel-
be durch das Handgelübnüß thun wolten. Vnd ſehr offt
beſchihet/ daß ein Lehnherr ſein Lehnmann auff ſeyn bloſ-
ſen Handſchlag inveſtiret: Vnd derohalben die regula
3 juris alhier pro vaſallis militirte: non † probat conclu-
denter hoc neceſſariò eſſe, quod cõtingit interdum ab-
eſſe ſalvâ rei ſubſtantiâ *juxta Andr. Alciat. de præſumt. reg. 2. VVeſſenbec. conſ. 4 vol. 1. num. 6. vulg. l. neque natales. C. de pro-*
4 *bation.* præterea † in omnibus contractibus, &, ſic etiam
in inveſtituris, inprimis attendenda ſunt forma pactitia,
poſt conſuetudo, & his demum deficientibus, jus com-
mune: *Zaſius, de feud. part. 7. n. 45. Ludol. Schrader. de feud. part. 6. cap. 6. n. 15. Andr. Knichen. de veſtitur. pact. part. 1. cap. 1. n. 9. & ſeq. Cunrad. Rittershuſ. 2. partit. feudal. c. q. 33. Mynſing. lib. 5. obſervat. 76. nu. 4. Roſenthal. cap. 1. quæſt. 15. Marc. Anton. Peregrin. conſ. 8. n. 14. & conſ. 26. n. 4. in fi. vol. 1.*

Nun hetten aber die Vaſalli alhier ein ſonderbare for-
mam pactitiam, oder auch Curiæ conſuetudinem vor
ſich, wann ſie nur diß erweiſeten/ daß in den zweyhundert
Jahrẽ/ oder auch wol in kürtzerer Zeit an ſie nicht gemuh-
tet worden were/ daß juramentum corporaliter zuleiſten;
vnd dörfften darüber nicht darthun hac in parte commu-
ne feudorum naturæ, expreſsè derogatum eſſe. Nam,
5 ex † tanti temporis lapſu præſumeretur, juramenti præ-
ſtationem, omnino eſſe remiſſam: ſecundum *Abbat. conſ. 82. incip. quanquam in his dubiis. num. 1. 2. & 7. volum. 1.* id-
que eò magis, † quia ejus remiſſio ſubſtantiæ feudi non 6
repugnat, atque adeo pacto expreſſo fieri poteſt: *c. 1. §. ult. in fin. per quos fiat inveſtitur. 2. feudor. 3. §. 1. §. eſt & alia. in fin. quæ fuit prim. cauſſ. benefic. amit. 2. feud. 24. c. un. in fin. qual. domin. propriet. feud. priv. 2. feud. 47. Vult. lib. 1. de feud. cap. 6. num. 8. Menoch. conſil. 845. num. 57. Mozz. de accid. feud. num. 32. 33. Intrigliol. quæſt. feudal. 11. n. 14. & ſeq.* Vnd erſchiene
alſo auß oberwehnetem beweiß/ &c, † quia taciti eadem, 7
vel æqua vis, atque poteſtas, quæ expreſſi: *l. cum quid. 3. & ibi Dd. communiter. ff. ſi cert. petat. l. triticum. ff. de Verb. obligat. Everhard. in loc. ab expreſſ. ad tacit.* Dieſes gar klar; daß
es eben ſo viel were alß wann ſie jhre feuda dergeſtalt ad-
quiriret hetten/ daß ſie den Lehens Eyd würcklichen nicht
leiſten ſolten.

Zu dem keme auch diß/ ob gleich ſolche tacita remiſſio,
vim pacti expreſſi nicht haben könte/ daß ſie doch per di-
ctam probationem, eine beſtendige Præſcriptionem dar-
gethan/ vnd dociret hetten: Sintemal ja niemandt zweif-
feln dörffte/ quod † tanto, puta ducentorum annorum 8
tempore omnia jura præſcribiret würden/ modo cætera
præſcriptionis requiſita concurrerent; *per text. in l. ſicut. & in l. cum notiſſimi. C. de præſcript. 30. vel. 40. annor. Bart. in l. prætor. §. 1. ff. de oper. nov. nunc. Pariſ. conſ. 3. num. 17. & ſeq. vol. 4.* Nun iſt aber vnter ſolchen daß fürnembſte poſſeſſio,
vel quaſi. Nam † ſine poſſeſſione, uſucapio contingere 9
non poteſt: *l. ſine. 25. ff. de uſurpat. & uſucap. c. ſine poſſeſſione. & ibi Petr. Peck. num. 1. de reg. iur. lib. 6. Vaſq. illuſtr. controverſ. cap. 57. num. 1. Coraſ. miſcel. lib. 6. cap. 21. num. 2. Pantſchman. quæſt. 22. num. 4. Pariſ. conſ. 23. num. 142. lib. 1. Cephal. conſ. 463. num. 11. Frider. Pruckm. conſil. 39. num. 117.* Vnd
were dieſelbe von den Lehenleutẽ dadurch erlanget/ quod,
† caſu fidelitatis jurandæ eveniente, cum Dominus eã 10
non exegerit, illius jus tacite interpellaſſent, & ſic ejus
quaſi poſſeſſionem juramentum exigendi intervertiſ-
ſent, & non exactionis quaſi poſſeſſionem in ſeſe tranſ-
tuliſſent: *Henric. â Roſenthal. de feud. cap. 6. concluſ. 82. num. 5. & ſeq. & in gloſ. lit. G. & H.* ubi plures in hanc ſenten-
tiam cumulat.

Wann ſie dann ſolche ſine interruptione, per tantum
tempus, cujus initij memoria non extaret, continuiret;
ſo folget ja daß ſie dardurch feuda non jurabilia erlan-
get: Ob ſie jhnen ſchon im anfang ſo concediret, daß ſie
darfür leiblichen ſchweren ſolten/ fürnemblich/ weil auß
oberzehletem leicht abzunehmen/ daß ſie auch juſtum † ti- 11
tulum gehabt hetten/ welcher in præſcriptione auch de-
ſideriret wirdt *per princip. Inſtit. de Vſucap.* quippe, quod
† ipſa hæc præſcriptio ſit titulus, nec titulum alium de- 12
ſideret: *per text. in c. de quarta. de præſcript. & c. 1. eod. in 6. Decian. conſ. 35. num. 31. vol. 3. VVeſſenbec. conſil. 4. num. 79. vol. 1. Pariſ. conſ. 32. num. 5. vol. 2.* Bonam † fidem belangende/ 13
würde derſelbe in longiſſimi & immemorialis temporis
præſcriptione nicht requiriret: *l. 3. l. 8. §. 1. C. de præſcript. 30. vel. 40. annor. Novell. 119. cap. 7. Boër. deciſ. 39. num. 6. in fin. VVeſſenbec. conſ. 4. num. 86. Chaſſan. conſ. 34. num. 7. Mynſing. 4. obſervat. 6. num. 1. Gail. lib. 1. obſervat. practic. 21. num. 15. Andr. Knichen. de Saxon. non provoc. jure. in verb. Ducum Saxoniæ. cap. 1. num. 43. Cephal. conſ. 315. num. 57. vol. 3.* Et
verò in genere traditum eſt, bonam † fidem ſemper in 14
dubio præſumi: *l. merito ff. pro ſocio. gl. in l. ſuper. verb. probatur. C. de præſcript. long. tempor.* quod *communiter receptum ſcribit Vaſq. lib. 2. illuſtr. quæſt. cap. 79. num. 15. & infinitis autoritatibus comprobat Maſcard. concluſ. 224.* quod *in regulas retulit Duac. regul. 558.* quam † bonæ fidei præſumtionem al- 15
legare opus non eſt, ut docent, *in c. fin. de præſcript. Panormit. num. 34. & Felin. num. 8.* præſertim in antiquis, in qui-
bus nunc verſamur; *Alexand. conſ. 24. num. 18. vol. 5. Pariſ. conſ. 27. n. 118. vol. 1.* Vnd geſetzt/ † daß Er auch in ſolcher 16
præſcription notwendig ſein ſolte. Inmaſſen es dann de
jure Canonum, communis ſchola dafür helt. *c. poſſeſſor. & ibi Dd. Covar. de reg. Iur. in 6. Schneidvv. ad princip. Inſtit. de Vſucap.*

Vſucap. num. 16. *Ferrarienſ. in forma rei con. verb. præſcriptionis. num* 40. *Fr. Balb. tract. de præſcript. in* 3. *part. ſext. part. princip. quæſt.* 2. atque hanc etiam ſententiam de immemoriali tempore amplectitur: *Guid. Pap. conſ.* 91. *circa proceſſum. num* 5. *Pariſ. conſ.* 27. *in præſenti. num.* 117. & *conſ.* 101. *num.* 111. *lib.* 1. *idem in c. fin. num.* 17. *de præſcript. Gravet. conſ.* 146. *num* 2. *verſ. adeo præmiſſa. Zaſ. conſ.* 16. *num.* 51. *vol.* 2. *Anton. Gabriel. commun. opin. lib.* 5. *tit. de præſcript. concluſ.* 1. *num.* 55. *verſ. contrarium quod bona fides.* So hetten ſie doch ſolchen auch gehabt/alß die jeder Zeit der meinung geweſen / der Dominus feudi hette jhnen ſolches remittiret, vnd quaſi poſſeſſionem iſtius juris cediret, vnd vbergeben. Certi
17 enim juris eſt † eum bonæ fidei poſſeſſorem præſumi, qui pro ſe habet titulũ verum, vel putativum, ſive præſumtum, *l. penultim. C. de evict. Bartol. in l. Celſus. ff. de Vſucap. gloſ. invoc. Abb. & Felin. in c. ſi diligenti. extr. de præſcript.* Et
18 † eſt hoc uſque adeò verum, ut procedat, etiamſi titulus putativus, ſive præſumtus, errore injuſto, cauſatus fuerit: *Bart. in l. igitur. §. poteſt. ff. de liber. cauſſ.* Certum enim
19 eſt, bonam † fidem, etiam ex cauſis injuſtis, & temerarijs cauſari poſſe: *Paul. Caſtrenſ. in l. Celſus. ff. de uſucap. Iaſon. in l. ſi id quod num* 35. *ff. de juriſdict. Matth. de Afflict. deciſ.* 40. *Alciat. in reg.* 3. *præſumt.* 5. *num.* 4. *VVeſſenbec. in conſil.* 4. *num.* 83. *Bald. in l.* 1. *C. ubi cauſſæ ſtatm: quem allegat & ſequitur Lud. Schrader. inter Conſilia Francofurtenſ. conſ.* 34. *num.* 81. *vol.* 1.

Darzu noch ferner auch diß kompt/ das verſehenen
20 rechtens/quod † fidelitas quatenus intelligitur de juramento fidelitatis, quo quis ad fidem præſtandam, ſanctè ſe obligat, non eſt feudi forma, ſive, ut loquuntur Dd. de feudi ſubſtantia: *Bald. in l. ſi quis ſervo. num.* 1. *C. commun. de man. Dec in l.* 2. *num.* 6. *de reg. Iur. Afflict. deciſ. Neapolit.* 420. *Pariſ. conſ.* 23. *num* 34. *vol.* 1. *Decian conſ.* 19. *num.* 203. *Menoch. conſ.* 65. *num.* 29. *vol.* 1. *Herm. Vult. lib.* 1. *de feud. cap.* 6.
21 *num.* 7. *verſic. fidelitas. igitur.* Hinc † & non præſtatur neceſſariò ab omnibus, nec ſemper: *Ian. ab Arce iur. de feud. cap.* 3. *de Inveſtit. concluſ.* 6. *num.* 7. *fol.* 250. *Sibneidvv. part.* 5. *num.* 72. & 73. *Nicol. Vigel method. jur. feud. cap.* 4. *except.* 5. *in*
22 *replic. de inveſtitur.* Vaſallisque † remitti illud poteſt, citra feudi diſpendium: ſive feudum ſine eo, rectè conſtitui poteſt, licet ipſa fidelitas, ſeu fides remitti, aut, ſine ea feudum conſtitui nequeat: *c.* 1. *§. ult. in fin. per quos fiat Inveſtit.* 2. *Feud.* 3. *c.* 1. *§. eſt & alia in fin. quæ fuit prim. cauſſ. beneſic. amit.* 2. *Feud.* 24. *c. un in fin. qualit. domin. propriet feud. privet.* 2. *Feud.* 47. *c. un. ubi Cujac. & Gothofred. de fidelit.* 2. *Feudor.* 16. *Menoch. conſ.* 845. *num* 57. & *conſ.* 1. *num.* 29. & *conſ.* 65 *num.* 45. *vol.* 1. *Afflict. deciſ. Neapol.* 129. *num.* 2. *Mozz. de ſubſtant. feud. num.* 1. & *num.* 20. *Zaſ. in epit. feud. part. ult. num.* 34. *Borch cap.* 7. *part.* 1. *num.* 37. *Vult. dic. cap.* 6. *num.* 8. & 10. maximè verò remitti poteſt, ſi, ut hoc noſtro caſu offeratur ein Handſchlag vnd gelübnüß bey Adelichẽ ehren, Trew vnd Glauben an Eydes ſtadt: quæ obligatio tanta eſt, ut perinde habeatur, ac ſi corporale juramentum à ſingulis Vaſallis præſtitum eſſet. Nam ejuſ-
23 modi † promiſſio, per fidem nobilem, vel aliam, loco juramenti facta, vim veri & corporalis juramenti habet, & ei æquiparatur: *c. ad aures. de his qui vimet. cauſſ c. pervenit. de fidejuſſor. c. etſi Chriſtus. de jurejurand.* & *c.* 1. *de ſepultur. in* 6. *cum alijs, quæ allegat Mynſing. Cent.* 1. *obſervat.* 17. *atque hanc ſententiam amplectuntur Speculat. tit. de arbitro & arbitrat. num.* 49. *Abb. & Felin. in c. querelam. de jurejur. Curt. Iun. conſ.* 286. *eidem ſententiæ, ex Germania Iureconſultis accedunt Schurff. conſ.* 37. *num.* 11. & 21. *cent.* 2. & *conſ.* 53. *num.* 19. *cent.* 3. *Henning. Göden. conſ.* 103. *num.* 98. *Theſſaur. deciſ.* 47. *num.* 11. *VVeſſenbec. conſ.* 23. *num* 56. *Mynſing. d. obſerv.* 17.
24 *Gail. lib.* 2. *obſervat.* 59. *num.* 1. & 3. *ubi dicit:* hanc † fidei interpoſitionem eoſdem effectus producere cum juramento vero, & corporali: *Coler. de proceſſ. execut. part.* 1. *cap.* 20. *num.* 279. *VVeſſenbec. conſ.* 15. *num.* 63. & 88. atque eſt hæc ſententia notoria Germaniæ Conſuetudine recepta ut teſtantur, *VVeſſenbec. d. conſ.* 15. *num.* 63. *Coler. d. c.* 10. *num.* 279. *Mynſing. d. obſervat.* 17. Eoque pertinet etiam, quod aſſerit; *VVeſſenbec. dict. conſil.* 15. *num.* 88. conſtare apud bonos, & paſſim in Imperio talem promiſſionem pro juramento haberi, atque hanc ſententiam pro conſcientia etiam tutiorem eſſe, ait: *conſil.* 10. *num.* 41. eandemque Cameræ Imperialis deciſione comprobatam eſſe apparet ex ijs, quæ tradit, *Mynſing. d. obſervat.* 17. *cent.* 1. *vide Nicol. Everhard. Iun. conſ.* 56. *vol.* 1. *nu.* 27. *Ian. VVeidenkopf. conſil.* 48. *num.* 14. *vol.* 1. *conſil. Germaniæ. anno* 603. *impreſſorum, & ibidem Ioan. Beijer. Conſil. ſeq. num.* 13. & *ſeqq.* So könten ſie auch darumb zum geſchwornen Lehns gelübde vnd Eyd nit gezwungen werden von dem itzigen domino feudi, weil auch deſſen vorfahren ſolcher niemalß præſtiret worden: ſi quidem ille non debet melioris conditionis cenſeri, quam hi ipſi fuerunt: & † ſucceſſor qui- 25
vis, jure autoris ſui utitur, non meliore: *l. ex qua perſona. l. heredem. l. aliud.* 160. *l. in his.* 185. *§.* 1. *ubi Dec. ff. de regul. Iur. l.* 1. *ff. de diverſ. & tempor. præſcript. l. cum à matre. C. de rei vindicat. l.* 2. *C. de pact. int. emt. & vendit. l.* 2. *l.* 3. *l. fin. C. de his qui in prior. credit. loc. ſucc.* Idque, † non in vniverſali ſolum, 26
ſed ſingulari etiã ſucceſſore obtinere docet *§. diutina. Inſtit. de Vſucap. l.* 2. *§. pen. ff. pro emt. l. un. C. de uſucap. transform.* immò, † & in ſucceſſore feodali: *c. un. §. rurſus. ubi Bald.* 27
num. 2. *ſi de inveſtit. feud. controv. fuer. Curt. in tract. feud. part.* 4. *num.* 140. *Iacob. de S. Georg. in ſua inveſtitur. ad verb.* & *cum pacto. num.* 35. & 43. *Alexand. conſ.* 118. *in fin. num.* 13. *vol.* 5. *conſil.* 30. *num.* 3. & *conſ.* 87. *num.* 10. *vol.* 6. *idem. conſil. feudal.* 121. *num* 12. *Schurff. conſ.* 96. *num.* 2. *cent.* 3. *Boër. deciſ.* 76. *Decian. reſponſ.* 7. *num.* 9. *reſponſ.* 9. *num.* 25. *reſp.* 25.
num. 68. *ubi dicit:* hoc † debere eſſe proprium ſucceſſo- 28
rum imitari veſtigia prædeceſſorum ſuorum: *idem reſp.* 27. *num.* 1. & *reſp.* 36. *num.* 65. *vol.* 1. *reſponſ.* 9. *num.* 2. *vol.* 2. & *reſponſ.* 43. *num.* 15. *vol* 3. *VVeſſenbec. conſil.* 68. *num.* 8. Huc etiam ſpectat, quod † nemo plus juris in alium transfer- 29
re dicitur, quam ipſe haber: *l. nemo. ff. de reg. Iur. l. traditio. ff. de acquir. rer. domin. c. nuper. extr. de donat. int. vir. & uxor. c. nemo. de reg. Iur. in* 6. *cum ſimilib.*

Auß dieſen erzehleten vmbſtenden vnd rechten/ ſage ich/ hatte es faſt in der erſten Frage/ wegen des Cörperlichen/ Lehneydes/ daß anſehen/ alß würden derowegen von dem Lehnsherren die Vaſalli mit würcklicher Leiſtunge des Eydes billich verſchonet bleiben müſſen: aldieweil auch ſonſt die Rechtsgelehrten einhelliglich dahin ſchlieſſen: quod
† interpretatio in dubio ſemper fieri debeat, pro vaſal- 30
lis, & contra dominum: *per text. in c.* 1. *§. ſi. qualit. ol. feud. alien. pot. c.* 1. *ibique Alvarot. & Dd. de alienat feud. patern. c.* 1. *§. hoc quoque & ibi Dd. de ſucceſſ feud. Dec. conſ.* 445. *num.* 23. *VVeſſenbec conſil.* 6. *num.* 182. *part.* 1. *Bald. in prælud. feud. col.* 3. *Ioan. Iacob. de Leonard conſ.* 117 *num.* 132. *inter conſilia Albert. Brun. volum.* 1. *Menoch. de præſumt. lib.* 3. *præſumt.* 92. *num.* 96.

Aber deſſen allen gantz vngeachtet/ bin ich in meiner einfalt der Meinunge daß der Dominus feudi, von gemelten Lehenleuten den Eyde würcklichen zu præſtiren mit allem Recht vnd fug wol fordern / vnd eben daſſelbe wieder ſie gebrauchen könne/ waß erſtlichen vor ſie allegi-
ret, videlicet, quod tum † obſervandum jus commune, 31
quando, aut pactum contractui bonæ fidei adpoſitum, in continenti, hoc eſt, ex inſtrumentis, non probatur: ſed altiorem indaginem requirit: aut ſpecialis conſuetudo deficit: *c.* 1. *ibique gloſ. & Dd. de feud. cognit.* 2. *feud.* 1. *l.* 1. *§. ſi convenit.* 6. *ff. depoſit. l. ſemper.* 34. *ff. de regul. Iur. Coler. de proceſſ. executiv. cap.* 6. *n.* 2. & *cap.* 8. *n.* 55. *Adrian. Gylman.* 2. *deciſ. Camer.* 30. *n.* 43. & *ſeq.*

Weil dann die Vaſalli alhier keinen einigen buchſtaben/ vielweniger Inſtrumenta, vber die offtberürte formam pactitiam vorzulegen / die ſpecialis conſuetudo auch dem gemeinen beſchriebenen Lehnrecht zuwider/ von Lehnleuten allegiret: vnd vom Lehnsherren / immò, per generalem conſuetudinem negiret, vnd wiederſprochen wird: alß iſt kein zweiffel daß dieſe beyde: quia facti ſunt,

numehr à Vaſallis, durch Zeugen/ oder ſonſt wie zu recht
gnungſam in ſpecie, erwieſen werden müſſen: *argt. l. 1. & l. 2. C. de mandat. princ. gloſ. ad l. 1. verb. probatis bu. C. qua ſit long. conſuet. Pariſ. conſ. 31. num. 14. vol. 2. VVeſſenbec. in parat. ff. de legib. num. 9. & de probat. num. 15. Maſcard. tr. de probat. concluſ. 432. num. 26. Menoch. de præſumt. lib. 6. præſumt. 14. nu.*
14. Non obſtante, daß die Vaſalli hierwieder urgiren, es
erſcheine auß ihren Lehnbrieffen nicht / daß dem alten
Chriſtſeligen Lehenherren / ſie vnd ihre Vorfahren den
Eydt leiblichen geleiſtet/vnd darauff concludiren wollen:
33 Ergo, ſunt feoda injurabilia: &, quod † inſtrumentum
non dicit, neque nos dicere debemus: *Bald in c. Rodulphus. col. 2. de reſcript. & conſ. 297. col. 8. vol. 1. VVeſſenbec. conſil. 4. num. 31.* Sintemal in etlichen Chur vnd Fürſtenthümbern/ Graffſchafften vnd Herrſchafftē/ den Lehnleuten/ dergleichen Lehnbrieffe gegeben worden ſindt / vnd
noch gegeben werden / in quibus nulla mentio fit juramenti corporaliter præſtiti: vnd muß doch ein jeder dero Churfürſten Graffen vnd Herren Vaſallen, ſolchen
Eydt wirtcklichen leiſten/vnd alſo alhier diß vnformblich
argument der Lehnleute mit der einigen zuvorn allegirten
regula, non probat hoc adeſſe, quod contingit abeſſe:
refutirt vnd hintertrieben wird, Fürnemblich / daß es
gantz nicht von nöten geweſen/ den Lehnbrieffen zu inſeriren daß der Eydt corporaliter præſtiret worden; oder
werden ſolte: cum hoc jus ipſum, per antea deducta, velit, atque indubitatum prorſus ſit, quod ſecundum jus,
34 & conſuetudinem feudorum † omnis inveſtitio fiat
ſub lege & juramento fidelitatis, & quod de ſubſtantiâ
feudi ſit, juramentum fidelitatis, quod Vaſallus domino præſtare tenetur : *c. 1. in fin. ibique Dd. communiter. de form. fidelit. 2. feudor. 6. c. 1. §. domino. ſi de feud. defunct. controv. ſit. 2. feud. 26. c. 1. §. in quibus etiam. de conſuet. rect. feud. 2. feud. 33. c. un. qual. domin. propri. feud. privet. 2. feudor. 47. c. 1 in fin. princ. de notis feud. 2. feud. 58. Ioan. Niel. diſput. feudal. 7. theſ. 1 lit. C. Roſenth. in Synopſ. cap. 6. §. 42. & ſeqq. & §. 158. cum ſeqq. Decian. conſ. 19. num 203. vol. 3. Mozz. de feud.*
35 *ſubſtant. num. 1. & de feud origin. num. 4.* Hinc † eſt, quod
feudum dicitur à fide, ſive fidelitate. *Obert. Hortenſ. in c. 1. §. ult. per quos fiat inveſtit. Ioan Garſ. in tract. de expenſ. cap. 12. num. 30. & 31. Roſenth. de feud. cap. 1. quaeſt. 6. num. 3. Matth. de Afflict. in c. un. num. 7. qual. jur. deb. Vaſal. dom. fidelit. Iul. Clar. in § feudum quaeſt. 5. ubi dicit, hanc eſſe receptam*
36 *Dd. ſententiam.* cum † nullum omnino feudum ſit, ex
quo fidelitas non debeatur: *Borcb. c. 1. de feud. num. 20. Rol.*
37 *à Valle conſ. 50. num. 8. vol. 3.* adeò, † ut feudo conceſſo,
ſemper ſub ea conditione conceſſum intelligatur; ſi vaſallus fidelis erit: daß der Lehnman / ſeinem Lehnherren/
holdt / getrew/ vnd gewertig ſey *Andr. Knichen, de pact. inveſtit. part. 2. cap. 5. num. 7. Marc. Anton. Peregrin. conſ. 9. num.*
38 *18. vol 1.* Eſtque † hæc fidelitas, innexa juri in re conſtituto, forma feudi, per quam feodum eſt, id quod eſt, &
à cæteris cognatorum jurium ac negotiorum ſpeciebus
potiſſimum diſcernitur; *Roſenth. de feud. cap. 2. quaeſt. 57. Knichen in tract. de jure territor. cap. 1. num. 146. & de pact. veſtit. part. 1. cap. 3. num. 250. & p. 2. c. 5. num. 17. & 25. Herm. Vult. lib. 1. de feud. cap. 2. num. 9. & cap. 6. num. 8. verſ. quatenus autem. num. 9. & ſeqq. & cap. 12. nu. 2. Decian. in reſponſ. 19. num. 202. & ſeq. vol. 3. Peregrin. conſil. 4. num. 39. & conſ. 16. num. 14. lib. 1. Molin. in Conſuet. Pariſ. tit. 1. in princ. num. 114.*
39 *VVeſſenb. de feud. cap. 8. num. 19. in fin.* Quando † autem aliquid pro forma, ſive requiſito formali, requiritur, id
ſpecificè & ad unguem obſervandum eſt, nec poteſt per
æquipollens impleri: *not. in l. Gallus. §. & quid ſi tantum ff. de liber. & poſthum. Bart. in l. ſi ita ſcripſero. verb & facit ad quaſtion. in. ff. de condit. & demonſtr. VVeſſenbec. conſ. 1. num. 9. Modeſt. Piſtor. conſ. 19. quaeſt. 2. num. 47. & ſeq. vol. 2. ubi plures al-*
40 *legat.* quod † niſi fiat actus nullus eſt: *c. fin. de ſent. & re judic. c. quia propter. de elect. c. in ſumma, a fine exceptione. 12 quaeſt. 2. Brun. in tract. de form. ſub rubr. de potent & effect. form. verſ.*
4. Iaſon. conſil. 213. vol. 2. Nam † forma eſt, quæ dat eſſe 41
rei, &, ſine forma res non incipit eſſe: *c. cum. dilecta §. fin. de reſcript. c. venerabili. de offic. jud. deleg. l. cum hi. §. prætor. ff. de tranſact. l. Iulianus. §. ſi quis rem. ff. ad exhibend. l. ſi is qui quadraginta. §. quædam. ff. ad L. Falcid. Bald in l. cum quis. C. de jur. & fact. ignor.*
Ferner/ daß es nicht von Nöten geweſen in den Lehnbrieffen zu ſetzen/ daß der Eydt/ würcklichen geleiſtet/ oder
werden ſolte erſcheinet daher/ daß noch weiter die Rechte
beſagen: quod ea, † quæ ipſo jure veniunt in contracti- 42
bus, neceſſariò non exprimenda, ut quæ ſuperflua ſunt,
& per ſe intelligi poſſunt: *argt. l. quod Labeo 9. de Carbon. edict. l. 1. §. ſed ſciendum. de adilit. edict.* (Wiewol; majoris
declarationis cauſsâ, & ne qua dubitatio ſupereſſet, es
nicht ſchaden kan/ daß auch von ſolchen, ſo ex † naturâ 43
contractuum ſindt/ in inſtrumentis gehandelt wirdt: *per d. l. 1. §. ſed ſciendum. 7. in fin. ff. de adilit. adict.* quanquam † e- 44
nim eorum expreſſio nihil operari ſolet: *l. 3. ff. de legat. 1. l. 21. in fin. & l. 22. §. 1. ff. quand. dies. legat. l. 3. in fi. C. de fideicommiſſ.* tamen ejuſmodi adjectiones jus commune non lædunt: *l. 66. in princ. ff. mandat. l. 81. ff. de reg. Iur.* Sondern
diß/ wie es jure communi, alſo baldt zu deduciren, vnd
zu demonſtriren iſt/ (ob ſchon von demſelben in inſtrumentis nicht exprimiret) obſerviret wirdt/ biß daß gegentheil gnungſam dociret ei derogatum eſſe: *per l. præcipimus. 32. §. fin. C. de appellat. & l. ſancimus. 27. C. de teſtament.*
Welches aber durch diß nicht geſchehen könte, Wenn
gleich die Vaſalli albereit zu recht beſtendig dargethan hetten/ daß ſolche leibliche Lehnspflicht zu leiſten in zweyhundert Jahrē jhnē nicht angemuhtet wordē ſein ſolte: Denn
darauß kein tacitum, & in perpetuum obſervandum pactum, quo ejuſmodi juramenti præſtatio ijs remiſſa eſſet zuerzwingen / vielweniger eine præſcriptio, krafft
welcher ſie in quaſi poſſeſſionem geſetzt worden / dardurch zuverificiren: Sintemal/ ob gleich bey anderer
Lehensempfahung jhnen der wirckliche Eydt erlaſſen,
doch ſo baldt darauff/ vnd gleichſam eodem momento,
dem Lehenbrieff einverleibet/ daß ſie forthin den Lehen folge thun ſollen wie Mannlehns recht vnd gewonheit iſt.
Vnd mit ſolcher clauſula vom Lehnherren gnungſam zu
verſtehen gegeben worden iſt, daß er jhnen zum ſelben mal
præſtationem corporalis Iuramenti fidelitatis, ex purâ
ſaltem gratiâ erlaſſen; Künfftig aber / auff alle Fälle eigentlichen vnd gewiß haben wolle/ daß es bey gemeinem
brauch wie derſelbe im Rechten vnd gewonheitten gegründet/ verbleiben, vnd darwieder durch ſolche gnaden erlaſſunge mit den Vaſallis nicht daß geringſte weder tacitè
noch expreſſe paciſciret, viel weniger jhnen poſſeſſio juris
non exigendi in poſterum juramentum eingeräumet
worden ſein ſolte. Denn/ wo † conſenſus illius; cum quo 45
pactum, vel tacita aut expreſſa ceſſio, vel conceſſio poſſeſſionis, vel quaſi, ejus, contra quem præſcriptum eſſe
dicitur, nicht verhanden. da kan auch in alle ewigkeit kein
pactum, oder obligation. *l. obligationum. l. conſenſu. ff. de obligat. & act. princ. Inſtit. de obligat. quæ ex conſenſ. Iohan. Petr. Surd. conſ. 25. num. 8. lib 1* Vielweniger eine verjährung
angezogen vnd dociret werden: Siquidem ſola, † illa cō- 46
ceſſio, vel adverſarij patientia, inducit quaſi poſſeſſionem, quæ loco traditionis habetur & tribuit initium
præſcribendi: *l. quoties. §. fin. ibi: ut aliquid patiatur. de ſervit. tit. general. l. 1. in fin. de aqu. pluv. arcend. l ſicut §. competit in fin. verb. ibi: ut ſigna ſuſcipiat, ſi ſervet vindic.* Et, † illa poſſeſſio- 47
ne, tanquam cauſſa, deficiente, deficit quoque omnis
præſcriptio, tanquam effectus *per d. c. ſine poſſeſſione de reg. Iur. in 6. & alia jura notiſſima.* Ja / wann auch gleich der
Lehnherr/ nach dem Er den Lehnleuten/ den Lehens Eydt
erlaſſen/ jhnen den Lehnbrieff nicht in continenti, ſed poſt
aliquod intervallum, puta, duorum, vel plurium annorum, außgeantwortet/ vnd zurſelben Zeit durch die darinnen angeſetzte vnd angezogene clauſulam, ſein ge-

müht allererſt erkleret hett / daß ſeine Vaſalli forthin den
Lehen folge thun ſolten / wie Mannlehns recht vnd ge-
wonheit ſey/ vnd inmittelß die Vaſalli einige præſcriptio-
nem hetten anfangen/ vnd ſolche jhnen zum beſten fort-
lauffen können: So were ſie doch hernacher durch offt er-
neuete inſtrumenta Inveſtituræ, & eorundem clauſulas
wieder interrumpiret; vnd ſo offt ein anderweit belehnunge
beſchehē/ vnd dergleichē Brieff wieder erfolget ſolche inter-
ruptio continuiret worden/ vnd alſo dannenhero den Va-
ſallen vnmüglichen/ eine beſtendige/ vnd geruhigliche ver-
48 jährung beyzubringen. Nam † omnis præſcriptio inter-
rumpitur per quemlibet actum facti vel verbi, ex quo
noſtra contradictio & diſſenſus colligi poteſt, *per Balb. de præſcript. 3. part. 6. & ult. part. princ. quæſt. 4. num. 40. per c. auditis. & ibi Innocent. num. 5. extr. de præſcript. & idem fuſius in c. Cum Eccleſia Sutrina. poſt gloſ. fin. de cauſſ. poſſeſſ. & proprietat.*
49 Vnd ſolche interruptio † iſt eine diſſolutio, & repagu-
lum præſcriptionis inchoatæ, vnd dieſes effectus, quod
præſcriptio cœpta, & per hoc planè & penitus evacue-
tur & tollatur: *per Iaſon. in l. ex hoc edict. 3. in princ. num. 3. ff. de eo, per quem fact.*

Derohalben/ vnd weil alſo præſcribere volenti, alle a-
ctus poſſeſſorij, zu nichte werden / & pro nonquam exer-
citis zu achten / vnd gar keiner wirckunge nicht ſein/ ſon-
50 dern er von der † Zeit an/ quo ceſſat impedimentum,
vel contradictio domini, eine newe præſcriptionem an-
fangen muß: *per d. Balb. in 3. part. 6. & ult. part. princip. quæſt. 4. num. 42. ac ante eum, idem aſſerit Panorm. in c. illud. num. 18. extr. de præſcript.* So wird dardurch deſto Sonnenklarer
gemacht/ quod impoſſibile ſit, illis præſcriptionem cum
omnibus requiſitis neceſſarijs, in præſenti controverſiâ
probare Dieweil daß impedimentum, & diſſenſus do-
mini præſcribendi nicht auffgehöret hatt: Sondern/ ver-
möge des claren inhalts der Lehenbrieffe fort vnd fort/ von
einer belehnunge biß zur andern gewehret/ vnd continui-
ret worden: Vnd dannenhero die Lehenleute zu keinem
rechten anfang der verjährunge kommen/ viel weniger die-
ſelbe abſque interruptione, continuiren können fürnem-
lichen; weil ſie nicht alleine die Lehenbrieffe angenommen/
vnd noch zur Zeit nicht dociret, auch wol nimmermehr
verificiren können, daß die annehmunge mit der Prote-
ſtatione, aut clauſula ſalutari geſchehen: in quantum pro
ſe, & contra dominum feudi faciant: Sondern auch da-
neben dieſelbe coram ſuperiori domino, abſque illa clau-
51 ſula allegiret haben: Quemadmodum enim illa † clau-
ſula reſervat jus ſalvum, proteſtando inſtrumentum ac-
cipientis, vel producentis: *per Canoniſt. in c. cum M. Ferrarienſis. de conſtit. Bart. cum alijs. Dd. in l. non ſolum. §. morte ff.*
52 *de nov. oper. nunc. cum gloſ. in l. 1 §. diem. ff. de edendo.* ita, † o-
miſſa, intelligitur accipiens, producens, vel allegans, o-
mnia in tali inſtrumento contenta, confiteri; & appro-
bare, vel acceptare: *per Innoc. in c. cum olim. extr. de conſt. Bart. in l. poſt legatum. num. 6. 7. & 8. ff. de his quib. ut indign. Panorm. in c. cum venerabilis. nu. 31. extr. de accuſat.* Quibus
omnibus rectè & diligenter ponderatis apparet; feudi
dominum hoc in caſu habere pro ſe confeſſionem va-
ſallorum, quod Domini feudi pie defuncti, uſque ad
mortem voluerint, & hanc voluntatem morte confir-
marint, quod inpoſterum vaſalli juramentum fidelita-
53 tis corporaliter præſtare deberent. Cum igitur † eiuſ-
modi confeſſio ſit probatio probata, amplius non pro-
banda, & optima de mundo: *per c. Piſanis. de reſtit. ſpoliat. c. per tuas. de probat. l. poſt rem. 56. de re judic. l. proinde. 25. §. notandum. ff. ad L. Aquil. l. Paulus. ff. rem rat. hab. l. 1. & tot. tit. de confeſſ. & ibi VVeſſenbec. in comment. & part. 2 conſ. 52. num. 29. Mynſing. 1. reſponſ. 1. num. 6. & reſponſ. 4. num. 10. Item reſponſ. 6. num. 20. & 25. Innoc. in c. propoſuiſti de for. compe- tent. Bart. in l. maritus. de quæſt. & in l. ſi confeſſus. de cuſtod. re- or. Iaſon. in l. Tutta. num. 39. ff. de Verb. oblig. & in l. licet im- puberes. num. 10. ff. de legat. 1. Alexand. conſ. 127. incipit. Viſa.*
[illegible]

num. 2. vol. 4. Conſequens etiam firmiſſimum, quod Do-
minus feudi propterea ſæpius memoratam præſtatio-
nem â Vaſallis juſtè exigere, &, ſi denuo recuſarint, ſub
pœnâ illos ad eandem compellere poſſe. Confeſſata
† enim in judicio non ſecus ac probata, paratam execu- 54
tionem habent: *argum. eorum, quæ leguntur apud Bald. in l. cum pro quo. ff. de in jus vocand. & in l. fin. §. fin. num. 1. C. de uſu rei judic. l. ſi debitori. ff. de judic. & l. proinde. §. notandum. ff. ad Leg. Aquil. l. poſt rem judicatam. ibi: confeſſionem in jure, hoc eſt coram iudice factam. ff. de re judicat.* Vnd ob gleich die
Lehenleute von ſolchem Pænalmandat / ad Electorem,
tanquam ſuperiorem, & mediatum feudi dominum,
appelliren möchten: So hilfft es jhnen doch nicht; auß
Vrſachen: quod † confeſſus non appellet: *Dec. in c. cu- 55
jus ſpecialis. §. porro. de appellat per l. 2. C. quor. appellat. non recip.*
præſertim, cum accedant inſtrumenta publica, videli-
cet, Inveſtituræ. Nam † publicam vocamus ſcriptu- 56
ram generaliter omnem, cui ſine alio adminiculo cre-
ditur, de jure, ſtatuto, vel conſuetudine ſpeciali: *per In-
nocent. in c. 1. num. 2. extr. de fid. Inſtrument.* multo † magis 57
eas, quæ deſumuntur ex archivo publico, vel Cancel-
laria: *juxta Ferrar. in formâ productionis inſtrumentorum: verbo exhibens. num. 5. verſ. 5. per l. in fraudem. §. quoties. ff. de jure fiſc. c. ad audientiam. extr. de præſcript. & §. ſi vero authent. de his, qui ingred. & appell. coll. 5.* Et prætetea, per nuper deducta re-
cognita, quæ † omnia paratam executionem habent, 58
præſertim hiſce in territorijs; *de qua latius Coler. in proceſſ. execut part. 1. cap. 3. nu. 57. 58. 59. & ſeqq.* Dann von ſolcher
executio kan eben ſo wenig/ immò viel weniger/ alß von
nude confeſſis, cum effectu appelliret werden/ juxta
priora demonſtrata, weil die fundamenta materialium
appellationis, vel potius exceptionum, ante appellatio-
nem oppoſitarum, & appellando repetitarum. in con-
tinenti, non ſunt probabilia, per inſtrumenta [illegible]
ni domini feodi contraria: *iterum per Coler. d. tract. part. 4. cap. 2. num. 12. & ſeqq.* Ideòque, † executionem ejus, 59
quod in inſtrumento publico, & recognito contine-
tur, impedire minimè poſſunt; ſed reſervantur ad
aliam; & novam inſtantiam: *Idem Coler. part. 4. cap. 1. num. 141.*

Derohalben / wann ſolches alles vor dem Superiori
Domino, in termino appellationis recht vorbracht wirdt/
die Lehnleute dem mandato pœnali, vnbeſchadet jhrer præ-
tendirten freyheit folge zuthun/ vnd ſolche freyheit in ei-
nen ſonderbaren Proceſs hernacher außzuüben / ohn al-
len zweiffel dem Lehenherren / wieder werden anheim ge-
wieſen vnd remittiret werden: Inſonderheit/ wann man
darneben ſein fleiſſig deduciret, daß die Vaſalli keine ver-
jährunge dißfals probiren können, wann ſie gleich erwei-
ſen/ daß von zweyhundert Jahren hero/ bey allen Lehens
empfengnüſſen jhnen die Lehens Eyde erlaſſen worden we-
ren. Semper † enim adhuc obtinet, quod juramentum 60
regulariter ſit præſtandum, niſi conventione, aut pacto
expreſſè remiſſum conſtet: *c. unic. §. fin. per quos fiat Inve- ſtitur Borch. de feud. cap. 7. num. 37. Iohan. Niel. diſp. feud. 7. theſ. 2. lit. a. b. c. Ioan Goddeus. diſp. feudal. 3. theſ. 20. lit. c. Vult. de feud. cap. 6. num. 3. Menoch. conſ. 845. num. 37.* atque hoc
eo verius eſt, quod † mutatio non ſoleat præſumi, *l. ſan- 61
ctimus. C. de teſtam. l. 3. l. cum. 22. ff. de probat. Menoch. conſil. 100. num. 82.* donec probetur: *Lanfranc. de Orian. in c. quoniam. verb. teſtium. num. 96. de teſtib. Dec. conſil. 420. nu. 2. & 3.* Cum ſit accidens, quod non præſumitur: *gloſ. in l. ſi vero. §. qui pro rei qualitate. ff. qui ſatisdar. cog.* idque
† in feudis ita ſe etiam habere, *tradit Prapoſ. in prælud. feu- 62
dal. in 6. diviſ. verſ. & nota, quod pater. qui allegat. cap. 1. de duob. fratr. de nov. inveſt. & fac. cap. 1. de vaſal. decrepit. ætat. & ibi Dd. gloſ. in l. qui dicitur, & ibi Bartol. ff. de impen. in res dot. fact. Menoch. conſil. 1. num. 121. lib. 1. Zaſ. conſil. 14. numer. 4. & ſeq. lib. 1. & conſil. ultim. num. 2. & 3. lib. 2.*

Cum igitur de naturâ feudi ſit, & ea originali quali-
tate, ex jure & conſuetudine communi, ſemel res feu-
dalis affecta, ut præſtetur juramentum fidelitatis; ſanè
63 præſumitur, illam etiamnum durare: cum † rem quam-
que ſua metiamur origine: *l. qui id quod. ff. de donat. l. fin. ff.*
64 *ſi ex noxal. cauſſ agat. Zaſ. de feud. part. 8. num. 39.* Et, † ad
primordium tituli, poſterior formetur eventus: *l. un. in*
65 *fin. C. de imponend. lucrat. deſcript. lib. 10.* atque † hoc po-
tiſſimum in feudis obtinet, in quibus ſemper ad princi-
pium & originem recurrimus: *c. 1. de eo, qui ſibi vel hered.
maſc. ubi Bald. & in c. 1. §. ſi vero. de ſucceſſ fratr. Dec. conſil. 193.*
66 *num. 4. cum ſimilib.* Et facit, quod † quælibet res præſu-
mitur retinere naturam & qualitatem, quâ ſemel imbu-
tam eſſe conſtat: *argt. l. videamus. ubi Bartol. ff. quod met.
cauſſ l. pater. §. quidam. & ibi Bartol. ff. de legat. 3. c. qui ſemel.
ubi Dyn. de regul. Iur. in 6. Bartol. in l. qui duos in fin. ff. de legat.*
67 1. Et, † manere, ac eſſe in eo ſtatu, quo fuit antea: *l. ex-
preſſo. C. de probat. l. fin in princ. ubi not. Bartol Bald. & An-
gel. C. de pignor. argt. l. ſi quis. ff. de ſerv. exportand. Cyn. & Dd.
in l. non ignorat C. ad exhibend.* So halt auch von vorigen
Lehnherren ſolche originalis qualitas, & natura, nit kön-
nen remittirt, oder geendert werden / denn nachgehenden
Succeſſorn, vnd Simultaneè inveſtitis zu nachtheil vnd
præjudiß: Nam juris manifeſti eſt, ac immotum axio-
68 ma: quod † feudi conditio, & ſtatus primævus, ſine vo-
luntate, ac conſenſu eorum, quorum intereſt, ſive ad
quos per ſucceſſionem illud pertinet in præjudicium
eorum immutari, aut deterior fieri non poſſit: *cap. 1. §. è
contrario. de Inveſtit. de re al. fact. Andr. Kobl. exercit. 1. num. 4.
& exercit. 2 num. 21. in fin. Menoch. conſil. 1. num. 125. & conſ.*
69 *103. num. 56.* proinde extra dubium eſt, † inveſtitis ſi-
multaneè, jus ex prima Inveſtiturâ quæſitum, contra i-
pſorum factum, & conſenſum auferri non poſſe: *per
text. c. unc. § ſi quis inveſtierit. de feud. dat. in vic. leg. commiſſ.*
70 in † omni ſiquidem alteratione feudi, expreſſus con-
ſenſus eorum, qui jus ſuccedendi habent requiritur:
*c. un. §. præterea. quib mod. feud. amit. c. un. §. hoc quoque ubi
Bald. & Dd. de alienat. feud patern. c. un. qui ſucceſſ. feud. dar.
tenent. c. un § ſi quis fecerit. quo tempor. miles inveſtit. pet.* Nam,
71 quod † omnes tangit, ab omnibus approbari debet:
72 *l ult. C. de authoritat. præſt.* Et, jus † ſemel acquiſitum in
actu perpetuum eſſe cenſetur: *Iac. ab Arced. de feud. cap. 2.
de perſon. concluſ 7. num. 77.* neque exiſtimandum eſt, ta-
73 citum hic ſubeſſe conſenſum: quia nemo † tacitè intel-
ligitur conſentire, quando de ſuo præjudicio agitur:
*l. filiusfamil. 8. §. invitus. ff de procurat. cum ſimilib. Zaſ. in e-
pith. feudor part. 9. num. 25. Schurff conſil. 30. num. 2. cent. 1.
Mynſing. obſervat 83. cent. 4. & reſponſ. 92. num. 6. & ſeqq.
decad. 10.* Sol ber obigen deduction ferner zu addiren,
74 quod † probatio ejus non ſit admittenda, quod pro-
batum non relevat: *Secundum auth. in iſlo. & Dd. ibid. C.
de jurejur. propt. calum. dand l. ad probationem. 21. & l. ſeq.
C de probat. c. fraternitatu de teſtibus c. pia. de except. in 6. c.
cum contingat & ibi gloſ. de offic. deleg. Geil. lib. 1. obſervat. 81.
num. 2. & ſeqq Subard. ad l. 10. C. hic. num. 8. Mynſing. 2,
obſervat. 56. Speculat. in de teſtib. §. nunc videndum num. 4.*
75 *& §. qualiter. num. 1. & 2.* quod, † hanc rationem babet
æquiſſimam: ne in adverſæ partis præjudicium lites
protrahantur: *argt. l. 1. & tot. tit. C. de jurejur. propter ca-
lum. dand. & ibi VVeſſenb. in comm l. 1. C. de dilation Geil. d. ob-
ſervat. 81. n 14.*

Bey ſolchem allem auch ferner mit gantzem fleiß
diß dubium, dem domino judici eximiret wirdt; Ob
76 wol etliche der Meinung, quod † Vaſalli, qui per cen-
tum annos juramentum fidelitatis non præſtiterunt, in-
poſterum jurare cogi non debeant, vel ſaltem in poſſeſ-
ſione, quod feuda illorum non ſint jurabilia, conſtituti
ſint, ideoque domino probationem incumbere, & in-
terim fidelitas exigi non poſſit: *per Panormit. conſ. 10. num.
7. volum. 1. Bartol. Socin conſil. 257. viſis inveſtituris. num. 2.*
Daß doch dargegen viel ſeyn / qui planè contrariam de-
fendunt ſententiam, illam, videlicet, quod † longiſſi- 77
mo tempore non jurans, propterea non liberetur à ju-
ramento: *juxta Schrader. tract. de feud. part. 6. cap. 4 num.
11. per tradita Roland. conſ. 53. num. 17. & ſeq.* ratione ejus,
quod exactio juramenti ſit meræ facultatis, vnd der-
halben vor allen dingen in gegenwertigem Fall darauff
zuſehen / primo, an Dominus apertè probare poſſit, feu-
dum eſſe ad recognitionem ſolitam conceſſum: & ſe-
cundò: an Vaſallus, vel ipſius ſucceſſores, poſt ejuſmodi
conceſſionem, ad jurandum citatus, jurare recuſaverit
& ab illa recuſatione denegatum, legitimo temporis
ſpacio præſcripſerit.

Dann / weil dieſer Lehnherr mit der Lehenleute eige-
nen Lehenbrieffen beweiſen kan / daß jhnen jhre Lehen an-
derer geſtalt nicht geliehen / alß / daß ſie denſelben ſo offt
Sie in Fall kommen / rechte folge thun ſollen: Wie Le-
hensrecht vnd gewonheit iſt: So iſt gewiſſer alß gewiß /
daß die † Vaſalli, die alhier ſagen / ſie ſeyn des Lehen Eydes 78
befreyhet / daſſelbe beweiſen müſſen: *per l. ei incumbit. 2. ff.
de probation. & l 1. C. eod.* probatione, contra præſumtio-
nem juris, facienda apertiſſima, & Domini, tam ex jure,
quam ex inſtrumentis publicis & recognitis facta vali-
diore: *per Bald. c. 1. §. final. num. 3. Alvarot. num. 4. Afflict. nu.
8. Prapoſ. num 3. Laudenſ. num. 16. quid ſit Inveſtit. & Schra-
der. tract. feud. part. 2. cap. 3. num. 105. Iaſon. in l. admonendi.
num 245 ff. de jurejurand. l. ultim. in princ. ibi: ſed hujuſmodi pro-
bationi debet apertiſſimas probationes violentæ opponere. ff. quod
met. cauſ. l ſi chirographum. ff. de probat. Maſcard. de probation.
concluſ. 611. num. 19. Menoch. præſumt. 31. num. 8. verſ. erit ta-
men. lib. 1.* id ipſum principaliter atteſtante, vaſallum, vi-
delicet pro fidelitate interpellatum, eandem recuſaſſe,
& dominum per annos 30. 40. illam recuſationem ta-
citè approbaſſe: de quo in enucleatione quæſtionis ſe-
quentis plura. Vnd daß dieſelbe beweiſunge / wann ſich
die Lehenleute derſelben vnterfingen / propterea, quod
tam altam indaginem requirat, daß mandatum pænale,
de fidelitate jurandâ, in clariſſimo jure, & certiſſimis
inſtrumentis publicis & confeſſatis, fundatam, ab exe-
cutione nicht ſuſpendiren kan / *per nuper ad oculum de-
monſtrata.*

Dabey / zum beſchluß / noch diß in acht zunehmen /
Etſi inter feudum jurabile, & non jurabile, quoad effe-
cta ex juramento ſingulariter profluentia, aliquid dif-
ferentiæ ſit: &, juramentum † fidelitatis pacto expreſſo 79
remitti poſſit: ipſa tamen fidelitas remitti nequit: *Her-
man. Vult. de feud. lib. 1. cap. 2. num. 9. cap. 5. num. 7. & ſeqq.*
Vnd bleibt also ſo † ein Vaſall, der den Lehens Eyd zuthun 80
nicht pflichtig / nichts deſto minder ad omnia capitula fi-
delitatis in juramento fidelitatis contenta, verhafftet /
vnd præcisè verbunden: *uti poſt alios rectè docet Roſenth. de
feud. cap. 2. concluſ. 60. num. 2. & concluſ 66. per tot. & cap. 6.
concluſ. 36. n. 5. & concl ſi n. 5.*

Würde alſo auff allen Fall / vnd da ſchon die Lehen-
leute gar nicht ſchweren dörfften / jedoch dißfalß zwiſchen
jhnen vnd andern Lehnleuten kein vnterſcheidt ſeyn /
quoad obligationem, & capitula fidelitatis: ſed tan-
tum quoad vinculum obligationis, puta quoad jura-
mentum contractui feudali adhibitum. Darumb
ſie auch den Lehens-Eyde würcklichen zuleiſten / ei-
niger weiſe ſich zubeſchweren deſto weniger Vrſach
haben.

Bliebe demnach / nachmalß in der Meinung / daß
der Lehensherr gar wol berechtiget ſey dißfals die wieder-
wertigen Lehenleute / bey verluſt aller jhrer von demſelben
zu Lehentragenden Lehengütern zu laden / vnd zu citieren
auff einen gewiſſen tag / vor jhme zuerſcheinen / vnd die
Lehenspflicht zuleiſten / vngefehr auff die form / wie hie-
gende

gende Copi beſagt/vnd verhoff/wann dieſe Sache mit fleiß/auffs Generoſi Domini feudi Recht/recht in acht genommen wirde; Daß es allenthalben alſo hinauß lauffen wirde / wie ich hieinnen einfältig angedeutet: Doch / den höher verſtendigen / vnd erfahrnen Juriſten hiermit nichts vorgegriffen: Sondern will gerne von jhnen vernehmen / was ſie vermeinen daß wider dieſe meine opinionem mit grunde vnd beſtande auffbracht werden möchte; vnd darauff, meine Einfalt ferner eröffnen.

81 ## Forma † Citationis.

N. N.

Vnſern gruß zuvorn / ꝛc. Erbare / veſte / liebe / getrewen / jhr wiſſet / welcher geſtalt jhr Euch bißhero verweigert vnß / wegen ewer von vnß / zu Lehen tragenden Rittergüter / den gewönlichen Lehen-Eyd zuleiſten: Ob wir nun wol nicht gemeinet Jemand etwider alt herkommen zu beſchweren / vnd derowegen ewer angezogene Vrſachen in gnungſamen reiffen Rath ziehen laſſen dieſelbe auch vor vnß ſelbſten erwogen; So befinden Wir doch nicht deſtoviel / daß dieſelbe gantz vnrechtmeſſig / vnd vnerheblichen. Thun demnach euch hiermit noch einſten / vnd bey verluſt aller ewer obgedachten Lehen hiermit in der beſten form Rechtens citiren, daß jhr auff den N. vor vnß / oder vnſern abgeordneten Räthen / auffm N zu rechter früher tag zeit erſcheinet / denſelben erwehneten Eydt Corporaliter zu praeſtiren, oder / in verbleibung deſſen gewertig ſeyd / daß wir alßdann zu ewrem verfallenen Lehen gebührlicher weiſe klagen. Daß iſt vnſer endlicher wille / vnd meinunge: Darnach jhr Euch eigentlichen richten ſollet. Vnd ſind euch ſonſten mit Gnaden wolgewogen. Signatum N. Anno 1607.

CONSILIVM LXXXIV.

Thema.

De ſervitiis, quæ Vaſalli præſtare tenentur: Item, de Iurisdictione, quæ Vaſallis, ratione feudi competit. Cohæret cum antecedentibus in cauſſa Generoſ: Comitis à Solms, wegen der Mannſchafft in der Herrſchafft Wildenfels.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Succedens in jus & dominium alterius jure eius utitur.
3 Succeſſor non eſt melioris conditionis, quam defunctus, à quo cauſam habet.
4 Confeſſio partis habetur pro manifeſta & legitimâ probatione.
5 Confeſſio partis maiorem habet vim, quam aliæ probationes.
6 Confeſſio partis rem notoriam eſſe oſtendit ac probat.
7 Confeſſioni plus dandum eſt, quam notorio.
8 Ea, quæ voluntariè ac ſponte gerimus, non extenduntur ultra, quam gerimus.
9 Gravato, non eſt addendum gravamen.
10 Nemini duplex onus aut gravamen iniungendum.
11 Res omnes liberæ eſſe cenſentur, tam à ſervitiis, quam ab alio onere quocunque, donec contrarium probetur.
12 Servitia ad eſſentiam feudi neceſſaria non ſunt.
13 Subſtantialia feudi non in ſervitiis, ſed fidelitate potiſſimum conſiſtunt.
14 Qui ſervitia formam feudi eſſe ſtatuunt, longe errant.
15 Pacto fieri poteſt, ut nullum ex feudo ſervitium debeatur.
16 Vaſallus quilibet Domino, ex naturâ feudi ſervitia præſtare tenetur.
17 Et quidem ſtatim ac Vaſallus eſſe incipit, etiam intra illud tempus, quod ad petendam inveſtituræ renovationem conceditur.
18 Fidelitas & ſervitia ſunt connexa in feudo.
19 Vaſalli officium potiſſimum in eo conſiſtit, ut tam fidelitatem, quam ſervitia, ſive ea certa ſint, ac definita, ſive incerta ac indefinita præſtare tenentur, quandocunque vocatus fuerit.
20 Servitia ſunt de natura feudi.
21 Servitia ex naturâ feudi debentur, licet in feudi conceſſione ſive inveſtiturâ nulla eorum facta fuerit mentio.
22 Actus, ſeu contractus quilibet ſecundum propriam ſuam naturam geſtus & celebratus eſſe intelligitur.
23 Quæ naturaliter inſunt, tacite veniunt, licet non exprimantur.
24 Servitia illa debentur, quæ cæteri ejuſdem conditionis & regionis vaſalli præſtare ſolent.
25 Servitiorum obligatio perſonæ vaſalli inhæret, ut etiam executione & immiſſione in feudum facta, ipſemet ea præſtare debeat, non creditor, qui immiſſionem impetravit.
26 Quod ad pignora conventionale quoque extenditur.
27 Servitia præſtantur in compenſationem feudi & redituum inde percipiendorum: ac in recognitionem dominii directi penes inveſtientem remanentis.
28 Vaſallus ſtatim feudo cadit, & privatur, ſi requiſitus ſervitia debita præſtare nolit.
29 Ceſſante officio ceſſare debet beneficium.
30 Vaſallus ob non præſtita ſervitia feudum non amittit, ſi ad ſerviendum non fuerit vocatus.
31 Vaſallus, contra Dominum ſuum non præſcribit ſervitia, licet per 30 vel 100. annos non ſervivertit.
32 Vaſallus ſemper præſumitur paratus ad ſervitia, ideoque non præſcribit, niſi interpellatus negaverit.
33 Vaſallus nunquam præſcribit, niſi requiſitus, ſervitia præſtare ſubterfugerit.
34 Vaſalli non ſunt liberati à ſervitiis, niſi interpellati ea recuſarint, etſi allegent, quod mille annis non iverint in militiam.
35 Si ea neceſſitas non exigit, patria tamen non remittit.
36 Soluto iure concedentis, ſolvitur etiam ius accipientis.
37 Anteceſſoris remiſſio gratuita, & liberę voluntatis, ad idem faciendum non obligat ſucceſſorem ſuum.
38 Perſonalia cum perſonis extinguuntur, & ad ſucceſſores minimè tranſeunt.
39 Res inter alios acta, aliis non præiudicat.
40 Gratia gratis data, non eſt obligatoria, ſed voluntaria, & durat quamdiu vult, qui dat, & revocatur, quando libet.
41 Inveſtitis duobus ſimultaneè de eodem feudo, alter alteri, cum conſenſu Domini inveſtituram mutando, præiudicium afferre nequit.
42 Multo minus id abſque domini conſenſu fieri poteſt.
43 Libertatem ſuam nemo facile iactare præſumitur.
44 Servitia ſecundum feudi naturam, videlicet ex debito, & non precario facta eſſe intelliguntur.
45 Feudum eſt ſervitus libertati primævæ contraria: &, eo probato, præſumtio libertatis ſternitur & eliditur.
46 Ea potius præſumuntur, quæ ex rei natura plerumque eveniunt, quam quæ ſpeciali aliquo caſu ſolent contingere.
47 Dominus ſemel conceſſa, non præſumitur revocare.
48 Princeps etiam ſummus non poteſt iut tertio acquiſitum auferre.
49 Inveſtitura prima eſt baſis & fundamentum reliquarum.
50 Inveſtituræ poſteriores ſemper intelligendæ & interpretandæ ſecundum tenorem & modum primæ inveſtituræ.
51 Relatum cum omnibus ſuis qualitatibus, in referente eſſe intelligitur.
52 Inveſtituræ poſteriores ex primâ interpretantur, ſi illæ ſint renovationes primæ in eadem agnatione: ſecus eſt, ſi feudum ſemel reverſum ad dominum, alteri conceſſum foret.
53 Limitatio iſta non habet locum, quando poſteriores inveſtituræ novæ familiæ factæ mentionem faciunt anteriorum.
54 Inveſtitura prima inprimis, & diligenter conſideranda.
55 Vaſallus tenetur ſervire domino immediatè proximo: quia hic verè dominus eſt, ac cenſetur: & ſubinfeudatus non mediati, ſed immediati Domini fit vaſallus.

56 Dominus ſuperior, vaſallum vaſalli ſui, ad præſtandum ſervitia nequit compellere.
57 Socii mei ſocius, meus ſocius non eſt.
58 Vaſallus mei vaſalli, meus vaſallus non eſt.
59 Quod procedit etiam tum, ſi res ſuperioris eiuſmodi vaſallo fuerit ſubinfeudata.
60 Servitiorum præſtatio eſt ex præcipuis feudorum effectibus.
61 Quod adeò verum ut etiam ſuperiorem non recognoſcens, ab Inferiore feudum poſſidens illi ſervire cogatur, ſaltem per ſubſtitutum.
62 Servitium ex deputatione quaſi onus rei eſt.
63 Vaſallus omnis domino immediato, vel proximo feudi obligatus eſt, conſilium & auxilium ferre tam domi, quam foris.
64 Servitia ſemper ac ipſo iure præſtanda veniunt, etſi in conceſſione vaſallo facta, nulla illorum reperiatur mentio.
65 Dominus ſuperior ad ſervitendum compellare poteſt vaſallos immediati, ſive inferioris domini neceſſitate nimirum hoc requirente, & iure inferioris domini ſemper ſalvo manente.
66 Vaſallo duplicem licet recognoſcere dominum, unum ratione feudi & ſervitiorum: alterum ratione territorii.
67 Qualitas rei naturalis tamdiu ineſſe præſumitur, donec contrarium ſive mutatio aliunde probetur.
68 Vaſallus ratione feudi domino ſubditus eſt.
69 Vaſallo competit Iuriſdictio, tam ex conſuetudine, quam ex ipſa lege.
70 Item ex contractu feudi, ſive ex conceſſione beneficii feudalis aut inveſtitura.
71 Iuriſdictio feudalis reſpectu feudi dicitur ordinaria, & feudo ſive iuri illi, quod Dominus in feudo habet, cohæret.
72 Iuriſdictio feudalis domino immediato tamdiu competit, donec vaſalli demonſtrent, quod Dominus ſuperior eam præſcripſerit, ita ut ſufficienti tempore ſolus illam exercuerit, inferiorem eadem uti volentem prohibendo.
73 Caſtro ſimpliciter in feudum conceſſo, præſumitur quoque conceſſa iuriſdictio, quæ tali caſtro cohæret.
74 Quod magis obtinet, ſi facta fuerit conceſſio à Principe.
75 Beneficia Principum latè ac plenè interpretanda ſunt.
76 Niſi aliæ circumſtantiæ ſtrictam interpretationem omnino fortè ſuaderent.
77 Regalia non præſumantur conceſſa, niſi expreſſe eorum & ſpecificè in inveſtituris facta ſit mentio.
78 Vaſallus, qui iuramentum, & ſervitia iniuſte à ſe exigi putat, Dominum ſuperiorem implorare poteſt.
79 Vaſallus non tenetur veniam petere, ſi contra Dominum ſuum experiri velit.
80 Quod & in Camera Imperiali, & moribus Germaniæ paſſim receptum eſt, & uſu obſervatur.
81 Iudex coram paribus Curiæ vaſallos rebelles rectè conveniri poteſt.
82 Actio coram ſuperiore Domino inveſtitur, ſi non ſint pares Curiæ.

1 Es ſeynd † etliche Lehenleute / welche jhrem Domino immediato, vel inferiori; auff erfoderung den Ritterdinſt / oder Servitia darumb nicht leiſten wollen: Erſtlich daß voriger Dominus feudi & ejuſdem anteceſſores ſie zur dienſtwartunge niemalß gefodert / fas ergo ſit, ſucceſſorem jure autorum ſuorum uti, adeo quidem, ut nec ipſi ſervitia deberi queant:
2 Nā † ſuccedens in jus dominiumve alterius, uti debet
3 jure ipſius: *l. qui in jus. ff. de regul. iur.* ne ſit † melioris conditionis, quam defunctus, à quo cauſſam habet: *l. in his §. non debeo. ff de reg. iur. l. cum hæres 11. ff. de divers. & tempor. præſcript. l. 2. C. ſi advers. credit. l. exceptio. 23. l. cum de hoc. 27. ff. de Except.*

Vors ander / weil der in Gott neckſt verſtorbene Lehnherr ſolle außdrücklichen geſagt haben obgedachte Lehnsleute weren jhme kein dienſt zuleiſten ſchuldig vnd er were
4 ſie hierzu zufodern nicht befugt: Ipſius autem † partis Confeſſio habetur pro manifeſtâ & legitimâ probatione: *l. non intelligitur. §. tacita. junct. gloſ. ff. de jur. fiſc. gloſ. in l. tam reis. C. de pæn. & in c. abolendum. verb. de præſenti. de heret.*
5 *Berous in rubric. nu. 64. de probat.* Et, † longe majorem cenſetur vim habere, quam aliæ probationes: *Dec. in l. cum te tranſegiſſe. num. 7. C. de tranſact. & in c. at ſi clerici. in princip. num. 1. de judic. Hippol. de Marſil. C. de probat. num. 81. &c.*
† notoriam rem eſſe oſtendit, ac probat: *c. ſignificaverunt. de teſtibus. & c. cum olim. de Verb. Signif. Socin. in l. naturaliter. num. 11. Felin. in rubr. de probation. Gravet. conſil. 801. num. 14. & conſil. 958. num. 18. ubi addit.* plus † confeſſioni, quam notorio dandum eſſe; & pro ea ſententia allegat *Bald. in l. emtorem. ff. de action. emt.* 6 7

Dannenhero / vnd vors dritte / alle dienſt / vnd auffwartunge die vorigem Lehnherren / ſie gethan / auß gutem willen / vnd nicht auß pflicht beſchehen were. Ea verò, † quæ voluntariè ac ſponte gerimus, non extenduntur ultra quam gerimus: *l. tutors. C. de negot. geſt. gloſ. in l. non dubium verb. agnoverit. C. de teſtam. Salic. ad l. cum fidem. C. de non num. pec. Natta conſ. 77. nu. 6. Ioh. Petr. Surd. conſ. 232. num. 25.* 8

Welches zum vierdten darauß / ſo viel deſto glaubwürdiger würde / daß ſie jhre Ritterdinſte dem domino mediato vel ſuperiori, verrichtet / der ſie allezeit gleich andern ſeinen Lehenleuten darzu erfordert hette: Darumb ſie dem immediato, vel inferiori domino ſolche nicht leiſten dörfften: ne † ſcilicet gravato, gravamen, addatur: 9
argt. l. ſi cum dotem. 23. §. ſi pater. ff. ſolut matrim. l. Titia. 34. §. qui invita. ff. de legat. 2. Et jura expreſſe ſanciunt: † nemini duplex onus, aut gravamen injungendum; *l. navis. §. cum autem. ff. ad L. Rhod. de jact. c. mandatum. extract. de reſcript. c. duobus. in fin. eod. tit. lib. 6. Gravet. conſil. 803. nu. 3. Frider. Pruckm. conſ. 32. n. 109.* 10

Zum fünfften / iſt zu recht verſehen: quod † omnes omnino res cenſeantur eſſe liberæ, tam â ſervitijs, quam ab alio onere quocunque, donec probetur contrarium: *l. altius. ubi gloſ. & Dd. C. de ſervitut. l. fin. ff. eod. tit. l. penult. §. pen. l. fin. & penult. ff. quod vi aut clam. Iaſon. in l. ſi priusquam num. 41. & ſeq. & in l. 2. num. 164. C. de jur. Emphyt. Rum. conſ. 15.* [illegible] *vol. 1. & Gravett. conſil. 662. num. 12. vol. 4.* 11

Zum ſechſten kompt den Lehnleuten dißfals zuſtatten: † quod ſervitia ad eſſentiam feudi neceſſaria non ſunt: *cap. 1. in fin. quis dic. dux. 2. feudor. 10. cap. 1. in fin. princip. caſ. quib. fæmin. in feud. ſucced. 2. feudor. 104. c. unic. in princip. & §. final. hic. finit lex. 2. feudor. 28. Moz. de natur. feud. num. 60. & de ſubſtant. feud. num. 21. verſic. ſed contra. Alexand. Raudenſ. reſponſ. 1. num. 267. lib. 2. Martin. Vran. conſil. 9. num. 10. vol. 1. Knichen. de pact. veſtit. part. 2. cap. 5. num. 20. cum ſeqq.* Et, † ſubſtantialia feudi non in ſervitijs, ſed fidelitate potiſſimum conſiſtunt: *Iſern. in c. un. in fin. quib. mod. feud. amit. Bald. conſil. 68. num. 87. volum. 2. Matth. de Afflict. deciſ. 320. num. 4. Socin. Iun. conſil. 76. num. 36. volum. 1. Pariſ. conſil. 2. num. 22. vol. 1. Roland. à Valle. conſil. 1. num. 8. vol. 4. Decian. reſponſ. 19. num. 202. volum. 3. atque hanc communem eſſe opinionem, inquit Curt. Iun. in tract. feud. part. 1. quæſt. 7. num. 1.* Vnde † error arguitur eorum, qui ſervitia formam feudi eſſe ſtatuunt: quos notat *Herman. Vult. de feud. lib. 1. cap. 6. num. 13. Andr. Knich. de pact. veſtit. part. 2. cap. 5. num. 23.* Hinc † & pacto fieri poteſt, ut nullum ex feudo ſervitium debeatur: *text. in c. extraordin. caſ. quib. fæm. in feud. ſucced. & argum. c. un. per quos fiat inveſtitur. 2. feudor. 5. gloſ. in c. fin. de Capitan. qui cur. vend. 2. feud. 51. Ioan. Andr. in addit. ad Speculat. in rubr. de præſcript. in fin. Iacob. de Franchis in prælud. feud. num. 194. Alex. Raudenſ. de analog. & æquivoc. lib. 1. cap. 34. num. 233.* 12 13 14 15

Weil nun aber dieſe quæſtion, auff der gleichen vmbſtenden / davon albereit in der vorgehenden Frage gehandelt / vnd geſchloſſen / ſich gründen wil; So iſt dißfals deſto kürtzer durchzugehen: Sintemaln / die Vaſalli, primum ſecundum & tertium fundamentum abermalß in continenti per inſtrumenta nicht darthun können: Sondern derowegen ordinariam probationem anſtellen müſſen: Darumb dann ſo lange / biß ſie dergleichen Ordentlichen beweiß volführen / vnd darauff / daß ſie des Ritterdinſts befreyhet ſeyn / definitivè zu Rechte erkandt wirdt / bey verluſt aller jhrer Lehen / von denen die Servitia

gefordert

geſordert werden/ ſolche præſtiren müſſen; eben auß dem
Rechtsgrunde/ wie bey dem Lehenseyde deduciret: Nem-
lichen/ daß die algmeine Lehenrechte / vnd Rechtslehrer
16 wollen/ daß † ein jeder Lehnman ſeinem Lehnherren Rit-
terdinſte zu leiſten/ ex natura feudi ſchuldig ſey: *text. in c. 1.
ibi reſtat, ut in ſex prædictis de form. fidelit. & c. 1. ibi. eam recu-*
17 *perare, &, ibi: etſi ſcivero. de nova form fidelitat.* Et, † quidem
ſtatim ac vaſallus eſſe incipit, etiam intra tempus illud,
quod ad petendam inveſtituræ renovationem, conce-
ditur: *argt. c. 1. § ſed non eſt alia quæ fuer. prim. cauſſ. benefic a-
mit. 2. Feudor. 24. Hanneton. lib. 3. cap 1. Chaſſan. in Conſuetud.
Burg. tit. de feud. §. 1. verb dedans. verſ. adverte. nu. 9. & 10.* In-
18 dubitatum enim eſt, † fidelitatem & ſervitia eſſe con-
nexa in feudo: *Matth. de Afflict. in tit. ſi de feud. fuer. controv.
int. dom. & agn. §. ſi quis deceſſerit. num. 3. text. in tit. de form. fi-
delit. verſ. reſtat ut in ſex. & tit. ſeq. de nov. form. fidelit.* &, offi-
19 cium † vaſalli potiſſimum in eo conſiſtit, ut tam fideli-
tatem, quam ſervitia, ſive ea certa ſint, ac definita, ſive
incerta, ac indefinita, præſtare teneatur: *c. un. in fin. quib.
cauſ. feud. amit. gl. in c. un in fin. de Capitan. qui cur. vend. Ia-
cob. de S Georg. in verb & promiſerunt etiam eidem domino ſuo
præſtare debita ſervitia. VVeſſenbec. part. 1. de feud. n. 5. Schneidvv.
part. 2. num. 4. Bald in prælud. feud. Ioan. Gödd. diſputat. feu-
dal. 6. theſ. 3 lit. f. eleganter Ioan. Niel diſputat feudal. 7. theſ. 3.
lit. a* quandocunque vocatus fuerit: *§ licet Vaſallus. 2.
feud 26. §. adhæc quandocunque 2. Feudor. 28. Nicol. Vigel. me-
thod. jur. feudal. cap. 5. quæſt. 2. caſu. 9. except. 3. Everhard. Iun.*
20 *conſ. 3. n. 36 vol. 2. Niel. d. diſp theſ. 3. lit. b.* Nã † ſervitia ſunt
de naturâ feudi: *c. 1. §. firmiter de prohibit. feud. alien. cap. 1. in
quib. cauſ. feud. amit. Borch. de feud. c. 1. n. 29. Hieron. Grat. conſ. 9.
n. 126. & ſeq lib. 1. Camerar ad c. imperialẽ de prohibit. feud. alien.*
21 *per Fred pag. 3.* adeò, † ut licet in feudi côceſſione ſive inve-
ſtitura, nulla ſit facta ſervitiorum mentio, ſervitia nihil-
ominus ex feudi naturâ debeantur: *Præpoſ. in c. 1. § ſed
quid ſi dominus. num. 1. quib cauſis & ibid. Laudenſ. num. 13. at-
que hanc ſententiam veriorem eſſe docet Afflict. num. 47. Cache-
ran. deciſ. 27 num. 11. Vult. lib 1. de feud cap. 6. num. 13. in princ.
Schrader. de feud. part. 6 cap. 6. num. 4. 5. pag. 132. Petr. Heig. lib.*
22 *1. quæſt. jur. Civil. & Saxon. 18 n. 15.* cum † quilibet actus,
ſeu contractus, ſecundum propriam ſuam naturam ge-
ſtus & celebratus eſſe intelligatur, per ea, quæ reſpon-
dit *Decian conſ. 48. nu. 2. vol. 1. & conſ. 13 num. 56. & conſ. 45.
num. 13. vol. 2 Menoch. conſ. 410. num. 41. & conſ. 454. nu. 27.
Andr. Kobl exercit. jur. civil. 15. num. 74. in fin. cum ſimilib.* Et,
23 † tacitè veniant ea, quæ naturaliter inſunt, licet non ex-
primantur: *argt. l. 3. ff de reb. credit. c. ex tranſlato. de conſtit.
Dec. in l. expreſſa. num. 10. ubi Dd. ff. de reg. Iur. Decian. conſil. 78.
num. 14. vol. 3. Andr. Kobl. exercit. 19 num. 16. exerc. 6 n. 8 exerc.*
24 *9. num. 15 exerc. 12. n. 25.* Debentur autem † ea ſervitia, quæ
cæteri ejuſdem conditionis & regionis vaſalli præſtare
ſolent: *Blan. lib. 1. cap. 3. num. 37. Schneidvv. part. 5. num. 93.
Roſenthal. cap. 8. concluſ. 4 num. 3. qui circumſtantias perſona-
rum, feudorum, ac regionum hoc caſu attendendas monet.* Atque
25 adeò hæc ſervitiorum † obligatio perſonæ vaſalli inhæ-
ret, ut etiam tum, quando executio & immiſſio in feu-
dum facta eſt, ipſemet ea præſtare debeat, non creditor,
utpote, cui præter id, quod ſibi debetur, ex immiſſione
nihil accedit, quæ itaque ob hanc particularem ſolutio-
nem, plura ferè incommoda, quam commoda ſequun-
tur, cum plerumque fructus feudorum vix ad uſuras
ſolvendas ſufficiant: *Speculat. de prim. & ſecund decret. § re-
ſtat. videre. 3. verſic. quid ſi reus. Chilian König. in proceſſ. judic.*
26 *cap. 103. num 21. Schrader. dic. cap. 6 num. 70.* ubi hoc † et-
iam ad pignus conventionale extendit: *argt. l. 26. de pi-
gnorat. act. Geil. lib. 1. obſervat. 127 num. 6 Hartm. Piſtor. part. 1.
quæſt 15. num. 5. Dan. Moller. lib. 3. ſemeſtr. c. 33. Heig. d. quæſt 18,
num. 13 Alexand in l. ſi finita. § ſi de vectigalibus. n. 14. ff. eod. tit.*
27 & quidem † præſtantur illa ſervitia, non iam in com-
penſationem feudi, & redituum, quotannis, inde per-
cipiendorum: quam in recognitionem dominij directi
penes inveſtientem remanentis: *Franciſc. Aretin. in l. ſi mihi
& Titio. nu. 2. verſ. ſed circa ſecundum. ff de verbor. obligat. Andr.
Kobl exercit. 1. num. 30.* Dazu noch ferner diß kompt/ daß
die Lehnleute auch mit jhren eignen dißfals producirten
Lehnbrieffen vberzeuget werden: Daß jhre Vorfahren
ſolche præſtiret haben/ vnd ſie dergleichen auch thun ſol-
len; Dieweil in ſolchem jhrem Lehnsbrieffe clar geſetzet:
Daß ſie vmb derer trewen Dienſte willen/ welche ſie/ vnd
jhre Vorfahren/ den Lehnsherren geleiſtet habẽ/ vnd den-
ſelben/ vnd deſſen Erben noch leiſten ſollen vnd wollen/ be-
lihen/ vnd ſolchem tenori ferner addiret worden/ daß ſie
die Lehn getrewlichen verdienen ſollen. Derhalben dann
die jura billich wieder ſie ſtadt haben/ gebraucht/ vnd exe-
quiret werden die da ſagen: quod † Vaſallus ſtatim feu- 28
do cadat, & privetur, ſi requiſitus ſervitia debita præ-
ſtare nolit: *c. 1. in prim. de feud. ſine culp. non amitt.* & quod
non ſit alia juſtior cauſſa beneficij amittendi, quam ſi
vaſallus ſervitium præſtare requiſitus illud recuſaverit,
aut non exhibuerit: cum ceſſante † officio ceſſare etiam 29
debeat beneficium: *ut confirmat Ortenſ. c. 1. § 2. verſ. ſed non
eſt alia. 2. feud. 24. ubi omnes interpp. Roſenthal. de feud. cap. 12. §.
8. & ſeq Iohan. Gödd. diſputat. feudal. 9. theſ. 6. lit. c. Niel. diſput.
feudal. 8. theſ. 5. lit. 1. & diſputat. 9. theſ. 3. in fin.* Immo, wann
gleich dieſe Lehenleutte albereit erwieſen hetten / daß ſie
nicht allein in 200 ſondern auch in 1000. Jahren von
jhren vorigen Lehnsherren zu den Ritterdinſten nicht er-
fodert worden weren/ ſo relevirte ſie doch dieſe beweiſung
weniger/ als nichts: Nam, † quemadmodum vaſallus, 30
qui per dictum tempus non ſervivit, feudum non amit-
tit, ſi ad inſerviendum non fuerit vocatus: *per Ardizon. c.
67. utrum ſufficiat vaſallo. Blanc. c. 1. § licet. ſi de feud. defunct. u-
bi Iſern. Belviſ. Bald. Alvar. Ravenſ Baltzar. num. 4. & 11. text.
in c. 1. § ad hoc. & ibi interpretes. Hic finitur lex. quos ſequitur Af-
flict. num. 1. ubi inquit: SED SI PER MILLE ANNOS
STETISSET, & multi alij.* Sic † contra, nunquam præ- 31
ſcribit vaſallus contra Dominum ſuũ talia ſervitia, licet
per 30. vel 100. vel 1000. annos nõ ſerviverit, propterea
quod â domino non fuerit requiſitus, quia dominus di-
citur eſſe quaſi in continuâ poſſeſſione; juxta ea, quæ
docet *Alexand. conſ. 136. nu. 19. lib. 2. Schrad. part. 6. cap. 6.
num. 62. & num. 83. cum ſeqq.* Et † vaſallus præſumitur 32
ſemper paratus ad ſervitia, ideoque non præſcribere ni-
ſi interpellatus negaverit: *per text. in § licet vaſallus ſi de feud.
defuncti, & ibi Bl. num. 1. Alvarot. num. 1. qui inquit*: Quod
† nunquam præſcribat, niſi interpellatus denegarit, & 33
nulla ſervitia præſtiterit: & vult hoc ipſum, *Præpoſ. num.
1. & 2. ibid. Laudenſ. eod. loc. in § ſi facta, num. 11. & Afflict. in
dict. c. 1. §. licet Vaſallus. num. 122. qui eidem affirmat, & pro-
bat*: Quod ſi per mille annos non ſervierit, non præſcri-
bat, niſi interpellatus denegarit: cum quibus omnibus,
inter alios complures etiam eandem ſententiam defen-
dunt: *Borcholt. cap. 1. num 24. Schrad. part. 5. num. 57. inquiens*:
licet per 30. aut 100 annos non ſervivent: *Nec non Natta
conſil. 600 num. 42 probans*: quod † vaſalli non ſint libe- 34
rati â ſervitijs, niſi requiſiti ea recuſarunt etiamſi alle-
geor, quod mille annis non iverint in militiam: *Idem fir-
mat Angel. in l. male agitur. circa fin. C. de præſcript. 30. an-
nor. Bartol. in l. cum ſcimus. C. de agric. & cenſit. Panormit.
Imol. & Felin. in c. ad audientiam. extr. de præſcript. Imol. &
Bald. in c. ex parte. Adu. extract. de teſtibus Felin in c. cum ac-
ceſſiſſent. column. 18. extr. de Conſtitut. Ioan. Köppen. quæſt. 13.
num. 6. Geil. lib 2. obſervat 60. num. 4. & ſeq.* Inde † prover- 35
bij loco eſt, ſi neceſſitas non exigit, patria tamen non re-
mittit: *ut dicit lex in filijs. & ibi Bart. & Dd. C. de decurion. lib.
10. Bald. conſ. 44. circa fi. vol. 1. Iacob. de S. Georg. tr. de Roydis ſeu
operis col. 15. verſ. quinto finitur. Franc. Balb. de præſcript. fol. 94.
n. 57 latiſſimè Alexand. de Imol. conſ. 136. vol. 2.* Auß welchem
dann Sonnenklar / daß dieſen Lehenleuten mehr zuwie-
der/ alß vorträglichen/ daß ſie ſagen/ auch gleich in contra-
dictõ demonſtriren möchtẽ/ ſie ſeyndt in 200. Jahrẽ nicht

zum Ritterdinſt geſodert worden/ob ſie gleich ſolches nim-
mermehr vermeinen.

Eben ein ſolche gelegenheit hatt es auch mit deme; wann
ſie gleich pro ſecundo dar thetten/vnd zur gnüge außfüh-
reten/ daß jhr nehiſter Dominus feudi jhnen die Servitia
außdrücklichen/ vnd mit dieſen worten/ remittiret daß er
geſagt hette: Er were nicht befugt ſolche Ritterdinſte zu-
fordern. (Welcher beweiß aber alhier dannenhero faſt
vor vnmöglichen geachtet wirdt/ daß ſie ſelbſten beken-
nen/ ſie haben ſolchem jhrem Lehnherren auffgewartet/
auch jhre jüngſte producirte Lehenbrieffe atteſtiren; daß
ſie eben wegen dieſer Lehen zu dienen verpflichtet ſein ſollen)
Sintemaln Chriſtſeelig erwehnter erſter nehiſter Lehns-
herr damit ſeinen mitbelehneten nichts hatt præjudiciren
36 können: nicht allein auß der Vrſachen: tum, † quod ſo-
luto jure concedentis, ſolvatur etiam jus accipientis:
*arg. l. ſed ſi quid. 15. §. 7. ff. de uſufruct. l. ſi is cui. §. hæres. ubi
Bart. ff. quemad. ſervit. amit. l. grege. §. ſtatu liber. l. ex vectiga-
li. ff. de pignor. & hypothec. c. res. verſ. ergo. 2. feudor. 8. Everhard.*
37 *poſt alios in loc. ab Emphyt. ad feud. num.* 8. tum, † quod ta-
cita remiſſio antecesſoris fuit gratia perſonalis, & libe-
ræ voluntatis, quæ non poteſt ad idem faciendum obli-
gare ſucceſſorem ſuum: *argt. c. un. qui ſucceſſ. teneant. cum
ibi not. c. ſi is cui. de præb. in 6. Felin. in c. novit. extr. de judic. Ro-*
38 *land. à Valle. conſ. 13. num. 8. vol. 3.* perſonalia † enim, unà
cum perſonis extinguuntur, & ad ſucceſſores minimè
extenduntur: *l. in omnibus. ff. de reg. Iur. l. inter artifices. ff. de
ſolut. l. verum eſt. 63. §. fin. l. actione. §. morte. ff. pro ſoc. d. c. ſi is,*
39 *cui. de præbend. in 6.* Et, † res inter alios acta, alijs non præ-
40 judicat: *tot. tit. C. res inter. alios act.* &, † gratia, gratis data,
non eſt obligatoria, ſed voluntaria, & durat quamdiu
vult, vel donec moriatur is: qui dat, & revocari poteſt,
quando libet: per ea, quæ reſpondit *Roland. à Val. d. conſ.
13. num. 7. vol. 3. Pariſ. conſ. 12. num. 224. vol. 2. conſ. 2. num.
120. vol. 4. Caſtrenſ. conſ. 159. vol. 1. Gozadin. conſ. 22. num. 4.
text. in l. mandatum. C. mandat. l. uxorem. §. pen ff. de legat. 3.
Gail. lib. 2. obſerv. 60. num. 15.* Sondern auch ex eo funda-
41 mento, quod † duobus ſimultaneè, de eodem feudo in-
veſtitis, alter alteri cum conſenſu domini inveſtituram
mutando, præjudicium afferre non poſſit: *per Ar. Pinel. in
l. 1. part. 3. num. 98. C. de bon. matern. per l. perfecta. C. de donat.
quæ ſub mod. Andr. Alciat. conſil. 160. num. 25. in antiq. Tho-
ming. quæſt. 23. num. 7. Piſtor. part. 1. quæſt. 4. num. 64.* Viel
42 weniger † kan ſolches ſine conſenſu domini beſchehen:
*Cephal. conſil. 3. num. 109. lib. 1. l. 3. l. quæſitum. ff. de ſerv. ex-
port. Bartol. num. 1. & ſequaces. in l. qui Romæ. §. Flavius. ff.
de verb. obligat. & ibid. Alexand. Raphael. Cuman. & Iohan. de
Imol.*

Daß dritte vermeinete fundament, das nemlichen die
Lehenleute vorgeben/ was ſie jhrem vorigen Lehenherren/
vor dinſte vnd auffwartunge geleiſtet/ daß ſey auß gutem
willen geſchehen/ wird alhier nicht vermuhtet; Sondern
muß bewieſen werden: cum juris præſumtione, nemo
43 † ita reſupinus habeatur, aut facile ſuam libertatem, o-
mnibus reliquis bonis præſtantiorem & inæſtimabilem,
jactet, indebita ſervitia præſtãdo, *per l. cum de indebito. §. ſi
vero ab initio. ff. de probation.* Vnd vber diß alles/ was in feu-
dalibus zweiffelhafftig vorfellet/ nach dem gemeinen Le-
hensrechte/ vnd gebrauch interpretiret, vnd denſelben
44 nach dafür geachtet wirdt/ Servitia † ſecundum natu-
ram feudi, videlicet, ex debito & non precariò facta eſ-
ſe: *juxta Belviſ. in c. 1. §. præterea. quid ſit Inveſtit. quem refert
& ſequitur Afflict. c. un. de nov. form. fidelitat. num. 12.* idque
45 non abſque ratione; quia † feudum eſt ſervitus liberta-
ti primævæ, quæ aliàs præſumitur contraria: per *Roſen-
thal. de feud. cap. 1. quæſt. 7. num. 5. & cap. 8. quæſt. 42. num. 26.*
Vnde feudo probato, generalis illa præſumtio, quæ eſt
pro libertate rerum ſternitur, & eliditur: *per Curt. Iun.
part. 2. rubr. 2. ubi de feud. laicor. quæſt. 6 num. 4. & ſeq. Ardizon.
in ſum. rubr. 138. verſ. ſi vero contentio eſt inter dominum. Blanc.
lib. 4. c. 1. num. 149 & per multos alios.* Müſſen derhalben die
Lehenleute alhier wieder jhren willen daß onus probandi
auff ſich nehmen/ daß ſie auß gutwilligkeit/ vnd nicht auß
pflicht jhrem vorigen Lehensherren auffgewartet haben:
ſonſten können ſie mit jhrem bloſſen ruhm ſolcher güt-
lichen willfahrung im geringſten ſich nicht ſchützen.

Betreffende daß vierdte refugium: daß ſie nemlichen
jhre Ritterdinſte/ dem Domino mediato, vel ſuperiori
leiſten müſſen/ vnd derowegen/ von dem immediato da-
mit nicht beſchweret werden können/ mag jhnen ſo wenig/
alß die vorigen drey vortragen/ oder ſie von der leiſtung
des Ritterdinſts liberiren auß zweyerley Vrſachen: An-
fänglichen darumb/ daß ſie alle/ auch vom Domino me-
diato, immediatè Lehen haben/ vnd dannenhero mehr ver-
muhtlichen iſt/ daß ſie vom Oberſten Lehnherren mehr/
wegen derſelben eigenen/ alß wegen der affter Lehen zur
dienſtleiſtunge requiriret worden: Ea enim † potius 46
præſumuntur, quæ ex rei naturâ plerumque eveniunt,
quam quæ ſpeciali aliquo caſu (quem hic de ſervitijs
feudorum ab immediato domino recognitorum vaſal-
li fingunt) contingere ſolent: *per Guid. Pap. in tract. de præ-
ſumt. num. 125. Menoch. 1. de præſumt. quæſt. 7. num. 4.* Welche
itzo allegirte præſumtio pro Domino feudi inferiore,
von deßwegen ſo viel deſto ſtercker vnd anſehnlicher iſt:
dieweil nicht alleine die prima confeſſio, darinnen dieſe
Lehensleute/ des itzigen Lehensherren Vorfahren Anno
1454. vbergeben/ klar beſagt/ daß ſolche Mannſchafft
(vom Oberlehnherren/ dem Vnterlehnherren) mit jh-
ren gütern vnd dinſten (zu dem ende) geliehen/ daß ſolch-
er Lehenherr/ vnd ſeine rechte Leibes Lehenerben/ ſolche
Mannſchafft/ jhre güter vnd dinſte von den Oberlehn-
herren/ vnd deſſen Erben fürbas mehr zu lehnhaben/ derer
gebrauchen/ vnd ſie gegen dem Superiori verdienen ſoll.
Denn weil der Oberlehnherr die Ritterdinſte von dieſen
Lehenmannen/ vnd andern abgeben vnd geliehen/ vnd die-
ſelbe jhme von dem Vnterlehenherren verdienet werden:
So † wirdt nicht vermuhtet. daß Er ſolche wieder zu ſich 47
ziehen vnd dadurch dem Vnterlehenherren/ ſein Recht
wieder zu nehmen gemeinet ſey: *argum. l. 2. §. merito. ff. ne
quid in loc. publ. Iaſon. & Dd. in l. 2. C. de precib. Imper. offer. l. ult.
C. ſi contra jus. l. beneficia. de Conſtitut. Princip. Felin. in c. cauſ-
ſam. de reſcript.* Ja/ da ers gleich thun wolte/ ſo hat er deſſen
nicht macht: quia † Princeps, etiam ſummus non po- 48
teſt jus tertio acquiſitum auferre: *l. quoties. C. de precib.
Imper. offer. Cyn. & Bald. in l. reſcripta. C. eod. Iaſon poſt gloſ. &
Dd. in l. ult. num. 2. & 3. C. ſi contr. jus vel utilit. publ. Bartol. in
l. 2. C. de fraud. pat. nu. 21. Innocent. Anton. de Butr. Ioan. Andr.
Petr. de Anchoran. & Imol. in c. quam Eccleſiarum. de Conſti-
tut. Brun. conſ. feud. 16. circa num. 4. 5. & 6. & conſ. 2. ſolum.
num. 1. Neviz. conſ. feud. 12. num. 30. eamque ſententiam com-
munem eſſe aſſerunt Iaſon. in l. quo minus. ff. de fluminib. Pariſ.
conſ. 87. num. 52. lib. 1. & magis communem eſſe teſtatum faci-
unt Gabriel. commun. concluſ. lib. 3. tit. de reb. credit. concluſ. 1. nu.
1. verſic. tenendo illam. Raphaël Fulgoſ. in l. fin. C. ſi contra jus vel
utilit. public. ubi & rationabiliorem ſententiam hanc eſſe addit.*
Vnd ob wol hierwieder die Lehenleute ſagen möchten/
daß zwar Anno 1454. ſie mit jhren gütern vnd dienſten
dem vorigen Lehenherren verliehen: In dem jüngſten
Lehnbrieffe aber/ welcher dem itzigen/ vom Obern/ den
20. Iulij Anno 1602. ertheilet/ ſtünden jhrenthalben nur
dieſe Wort: Item, die Erbare Mannſchafft der Pflege
zu N. vnd die Lehn/ ſo Er denſelben Erbaren Mannen
zuleihen hatt; Vnd würde alſo der Dinſte nicht ge-
dacht. So können ſie doch damit ſich nicht behelffen:
Denn es ſtehet nicht allein in ſolchem Lehnbrieffe klar/
daß der itzige Dominus feudi alle die gerechtigkeit auff
jhnen haben ſoll/ die ſeine anteceſſores gehabt: Son-
dern es iſt auch vnzweiffelhafften rechtens: quod † prima 49
Inveſtitura ſit baſis, radix & fundamentum reliquarum:
per Bald. in l. 1. num. 31. C. quand. non pet. part. Dec. conſil.

185. in

185. *in cauſſ. iſtorum. n. 3. Zaſ. part. 6. n. 23. & feudiſtæ omnes*
ſine controverſia hoc ſtatuunt: Frider. Pruckm. conſ. 2. n. 196. Vn-
50 de regula univerſalis ita conſtituta eſt: Poſteriores † In-
veſtituras ſemper ſecundum tenorem & modum primæ
Inveſtituræ factas eſſe intelligi, & interpretari debere, ſi
in iſtis dubia reperiantur verba & ſententiæ: *per text. in*
c. 1 per quos fiat Inveſtit. & ibi Alvarot. num. 2. Laudenſ. num. 7.
Petr. Raven & alios innumerabiles fere ibid. Bald. c. 1. col. 2. de eo
qui ſibi vel her. Caſtrenſ. conſ 142. lib. 2. Quæ regula etiam
51 confirmatur ex eo, quod jura velint, relatum † intelligi
cum omnibus ſuis qualitatibus, eſſe in referente: *Molin.*
in Conſuet. Pariſienſ. §. 5. num. 77. & ſeq. tit. 1. l. aſſe toto. ubi
Dd. ff. de hered. inſtit. l. in teſtamento. ff. de condit. & demonſtrat.
Decian. conſ. 58. num 22. & conſ. 75. num. 25 vol. 2. Pariſ. conſ.
21. num. 66. vol. 1 Bart. in l. ſi quis ſervum. §. fin. num. 5. ff.
de legat. 2. Burſat. conſ. 131. num. 1. cum ſimilibus allegatis, per
Tiraquel. in tract. de legib connub. gloſ. 17. num. 183. Jch muß
aber auch hierneben bekennen / daß jtzo gedachte Regula
vnter andern von etzlichen alſo limitiret werden will: ſi
52 † poſteriores Inveſtituræ ſaltem ſint renovationes pri-
mæ, in eadem agnatione: ſecus, ſi feudum ſemel rever-
ſum ad dominum, alteri conceſſum denuo foret, tunc e-
nim explicatio â prima, quam familia extincta habue-
rit, capienda non eſt *per Auguſt. Bero. conſ. 71. num. 5. & 44.*
vol. 1. Welcher limitation ſich ohne zweiffel dieſe Lehenleu-
te auch gebrauchen / aber damit je ſo wenig / alß mit den
andern jhren außflüchten fort kommen werden: Dieweil
aller Oberlehnherren begnadungsbrieffe / die von Anno
1585. biß auffs Jahr 1602. vnd alſo von 17. Jahren hero /
mir vberſchickt worden / dieſe Clauſulam in ſich haben:
Daß wann das geſchlecht der vorigen Vnterlehenherren
außſtirbt daß alß dann / an den itzigen / vnd die ſeinigen /
alle des Anteceſſoris güter / ſambt allen jhren ein vnd zu-
gehörungen / kommen vnd fallen ſolten. Was aber ſolche
ein vnd zugehörunge ſein / in allen obgemelten Vrkunden
durch wiederholete erzehlung der erſten begnadunge / die
vor Anno 1585. beſchehen / (vnd daß ſie neben des nehiſten
Chriſtſeelig verſtorbenen Vnterlehensherren / eignen
Lehensbrieffen / bey der Hande bracht / vnd auff alle fälle
produciret werden mögen / hoch notwendig ſein wil)
„ alſo geſetzet wirdt: Daß deſſelben Oberlehnherren nicht
„ alleine vmb dieſer itzigen newen belehnten Vnterlehnher-
„ ren alten trewen dienſte willen: ſondern auch in gnädigſter
erwegunge deſſen / weil ſuperior, von dem vorigen infe-
riore NN. ſeligen / ſelbſten darumb in ſchrifften vnterthä-
nigſt erſucht worden itzigem Vnterlehnherren / die Herr-
ſchafft N. mit allen jhren Lehen / Zinſen / gütern / vnd an-
dern ein vnd zugehörungen / wie die gemelter Herr von N.
vnd nunmehr / nach ſeinem abſterben ſein Sohn / qui pe-
nultimus hujus familiæ fuit, Herr N. von jhme / dem O-
berlehnherren zu Lehen innen hat vnd geneuſt / vnd nach
ſeinem abſterben auff Herren N. ſeinẽ Sohn / geſellet hat.
Vnd dann / alle Rechtslehrer / die vber daß jus feudale
53 geſchrieben / diß einhellig beſchlieſſen: quod prædicta † li-
mitatio non habeat locum, quando poſteriores inveſti-
turæ vel conceſſiones, novæ familiæ factæ, mentionem
faciunt anteriorum, hoc, vel ſimili modo: CONCEDI-
MUS TITIO, PROUT EIUS ANTECESSORI-
BUS â NOBIS, ET PROGENITORIBUS NO-
STRIS CONCESSA FUERUNT: *per Pariſ. conſ. 22.*
n. 9. conſ. 23. num. 66. vol. 1. facit text. in l. in teſtamento. ff. de con-
dit. & demonſtr. VVeſſenbec. conſ. 4. num. 77. verſ. nam ut inſtru-
mentum quodlibet. part. 2. ubi alios citat. Schrader. part. 5. cap. 2.
num. 56. Curt. Iun. conſ. 181. num. 3. Auguſt. Bero. conſ. 71. num.
28. vol. 1. Poſito autem, præſentem dominum immedia-
tum feudi, jam allegato tenore conceſſionis gratuitæ,
priore agnatione extinctâ gaudere non poſſe: neceſſe
tamen eſt, ut hæc ipſa verba novæ Inveſtituræ: daß nem-
lichen dieſen Vnterlehenherren / die erbare Mannſchafft /
der pflege zu N. vnd die Lehen / ſo er den erbaren Mannen
zu leihen hatt / verliehen: idem operentur. Denn ſoll Er
ſolcher Inveſtitur vnd jhrer Wort cum effectu (quem-
admodum nullum verbum otioſum appoſitum vide-
tur, ſed ita, ut operetur aliquid, interpretari debet juxta
juris vulgatiſſima) genieſſen / vnd ſich gebrauchen / ſo muß
darauff geſehen werden; wie die Anteceſſores, benante
Erbare Manne zu Lehen gehabt: welches anderer geſtalt
nicht geſchehen mag / alß nach den rechten / ſo albereit al-
legiret worden: nemlichen / quod relatum cum omnibus
ſuis qualitatibus inſit, per hæc verba: vnd die Lehen / ſo
er den Erbaren Mannen zu leihen hatt / referenti: daß re-
latum aber alhier nichts anders iſt / alß prima conceſſio,
vel inveſtitura. Nam, † illa cum adſirante omnia con- 54
ſideranda venit, non ſolum per ſupra allegata: ſed etiam
amplius: *per Bald in l. 1. num. 31. C. quand. non pet. part. Dec.*
conſil. 185. in cauſſa iſtorum. num. 3. Zaſ. part. 6. num. 23. Sonſ-
bec. part. 9. num. 25. Geil. lib 2. obſervat. 49 num. 3. Schrader.
part. 5 de feud. cap. 2. num. 31. Decian. conſ. 58. num. 60. vol. 2.
Card. conſil. 92. Cephal. conſ. 657 num. 24. lib. 1. Hierzu kom-
men nun ferner die allgemeinen Lehenrechte / dadurch ver-
ordnet iſt: quod † vaſallus ſervire debeat dominô im- 55
mediatè proximo: quia hic verè dominus eſt, ac cenſe-
tur: & ſubinfeudatus non mediati, ſed immediati do-
mini fit vaſallus: *c. un. in fin. de allod. 2. feud. 54. c. un. §. il-*
lud quoque præcipimus. de prohibit. feud. alienat. per Frider. 2.
feud. 55. & ibid. Andr de Iſern. Alvar. & præp. Curt. in tract.
feud. 4. part. num. 89. Schrad. part. 8. cap. 2. num. 25. non
† itaque compellere poteſt, dominus ſuperior vaſallum 56
vaſalli ſui, ut ſibi ſervitia præſtet: *Iacob. de Belvis. Iſern. &*
Laudenſ. num. 11 in c. un. §. fin. ſi de inveſtit. feud. controv. ſit. 1.
feudor. 4. Curt. iun dict. part. 4. num. 89. Quemadmodum
† enim ſocij mei ſocius, meus ſocius non eſt: *per l. nam* 57
ſocius. ff. pro ſocio. ita vaſallus, † mei vaſalli, meus vaſallus 58
non eſt. *gl. in l. Claudius Felix. 16. verb. ſed ſine præjudicio. per*
l. nam ſocij. 20. ff. pro ſoc. l. Modeſtinus. 105. ubi Goddeus in fin.
ff. de Verb. Signif. Hartm. Piſtor. part. 3. quæſt 45. nu 8. VVeſ-
ſenbec. conſ. 30. num. 14. Curt. Iun. de feud. part. 4. num. 88.
Schrader. de feud. part. 6. c. 6. num. 58. Molin. in Conſuetud. Pa-
riſ. §. 1. gloſ. 6. num. 3. Everh. Iun. conſ. 12. num. 22. vol. 1. &
conſ. 10. num. 16. vol. 1. quod etiam † tum procedit, ſi res 59
ſuperioris ejuſmodi vaſallo ſubinfeudata ſit: *Duaren. de*
feud. cap. 12. num. 13. Roland. à Valle conſ. 1. num. 79. & ſeq. vol.
2. VVeſſenbec. conſ 73. num. 32. Vnd auß dem grunde fol-
get vnwiederſprechlichen / daß ein ſolcher Vaſallus dem
Vnterlehenherren / alß deſſen eigentlicher Lehnman Er
iſt / von der Lehn ſo er von jhme recognoſciret, vnd nicht
dem Oberlehenherren principaliter zu dienen verpflicht
iſt: cum † ſervitiorum præſtatio ſit ex præcipuis feudo- 60
rum effectibus: *Roſenthal. de feud. cap. 8. concluſ. 4. num. 1.*
quod † adeo verum eſt, ut etiam ſuperiorem non reco- 61
gnoſcens, ab inferiore feudum poſſidens, illi ſervire co-
gatur, ſaltem per ſubſtitutum: *ita enim notabiliter ſentit*
Andr. de Iſern. cap. 1. num. 12. in quib. cauſſ. feud. amit. Siqui-
dem † ſervitium ex deputatione, quaſi onus rei ſit: *l. fin.* 62
C. ſine cenſu. Immò, hæc regula univerſalis, quod, † o- 63
mnis vaſallus ex formâ fidelitatis, Domino immediato,
vel proximo feudi, obligatus, ſit, tam corporis, quam
ingenij viribus, tam in pace, quam in bello opem &
auxilium, equis & armis, nec non conſilio ferre: *ſecun-*
dum tit. qualit. jur. deb. vaſall. & tit. de form. fidelitat. &
tit. ſeq. c. fin. & ibi not. hic finitur lex. Ardizon. rubr. 6. Bor-
cholt. cap. 1. num. 23. Schrad. part. 6. de feud. num. 5. eouſque
† ampliatur, etiãſi in conceſſione ſuperioris inferiori, & 64
in inveſtiturâ inferioris vaſallo ſuo factâ, nulla reperia-
tur ſervitiorũm mentio, tamen ipſo jure illa ineſſe &
præſtanda venire: *per Præpoſ. in c. un. quib. cauſſ. feud. amit.*
verſ. ſed quid ſi Dominus. n. 1. & idem tenuit Afflict. n. 49. etſi pia-
culum putet, ab Iſern. opinione recedere. n. 50. & ſequitur Laudenſ.
n. 13. nõ obſtante, ꝙ nonnulli ſatis ſomnolenter, more
feudiſtarũ, diſſentiant aut cũ diſſentientibus tranſeant.

Denn alhier mangelt es den itzigen Vnterlehnherren an deme gar nicht/das in des Oberlehnherren primâ conceſſione dieſer Lehnleute/vnd dann auch in deſſelben eigenen Lehnbrieffen der Ritterdinſte ſolenni modo nicht were gedacht worden per ſupra demonſtrata.

Schlieſſe derhalben nachmals/das ſie dieſelbe ſupræſtiren ſich nicht loß wircken können/ſie hetten denn ſtercke/re/vnd beſſere fundamenta, alß mir angezeiget worden. Dann wann ſie darauff beruhen/ daß der Oberlehenherr die Ritterdinſte wieder anſich ziehe/die er den Vnterlehnherren einmal verliehen/vnd abgetretten: So thun ſie denſelben höchlichen vnrecht: *per ante deducta* : quod Princeps non præſumatur, nec poſſit jus tertio acquiſitum, multo minos expreſſe conceſſum, & ceſſum, invito illo, auſſerre Sonderlichen/wann ſie daß nicht/ concediren daß der Oberlehnherr etwa/ neceſſitate cogente, die Ritterdinſte ſo ſie dem Vnterlehnherrn zu præſtiren verbunden/abſque tamen animo aufferendi jus immediati, be-
65 gehret hette: Nam † hoc, neceſſitate requirente, jure tamen inferioris domini ſemper ſalvo manente, ſuperiorem poſſe, quidam volunt, & docent, *ex cap. 1. §. 2. 2. feudor. 34.* geben vnd reumen ſie aber die limitationem ein: quemadmodum nolentes volentes de jure coguntur: So köñen ſie ſich mit deme/ weniger alß nichts behelffen, wenn ſie gleich/wie ſie durch oben außgeführete rechte zuthun ſchuldig ſeyn/zu aller gnüge gantz Sonnenklar erwieſen/ daß ſie dem Oberlehnherren/ auff ſein erfodern des Vnterlehnherren Ritterdinſte geleiſtet hetten. Nam ubicunque facto, vel ſcripturæ ex juris diſpoſitione, tacitè ineſt illa ſalutaris clauſula Salvo jure tertij: facta & inſtrumenta, tertio non præjudicant: *per juris notiſſima.*

Welches dann die/ ſo offterwente Vaſalli, nemblichen/ daß ſie weder mit der erſten/ noch mit der andern dritten vnd vierdten außflucht/ ſo bißhero erzehlet/ vnd reſutiret worden/nicht fortkommen können/ alhier wol mercken wollen ſich derohalben aller Iuriſdiction deß Vnterlehensherren entziehen/der hoffnung/ wann ſie nicht ſubditi weren/daß ſie deſto mehr / vnd eher von jhren Ritterdienſten loß zu zehlen ſeyn möchten: Sed etiam hic operam & oleum perdent. Sintemal gnugſam außgeführet/ quod ſervitia ſint de naturâ feudi: Dargegen aber dieſe Lehnleute nimmer mehr darthun können/ daß die habitatio Vaſalli in territorio alterius domini, hanc ipſam naturam feudi mutire: oder/ die Servitia gentzlichen auffhebe/ aus Vrſachen/ daß juris expeditiſt/ vnd die allgemeine Lehensgewonheit deß gantzen Heiligen Römiſchen Reichs bezeuget/ daß beydes ein Lehenheer vaſallos haben kan/ ſine territorij jure, die jhme ebẽ ſo wol ex naturâ feudorum die Ritterdinſte leiſten müſſen, alß diejenigen/ die vnter jhren Lehenherren/ vnd in deſſelben Landen zugleich Heußlichen wohnen/ vnd alſo denſelben omnimoda juriſdictione ſubjicitet ſeyn. Vnd dann auch dagegen der
66 † Vaſallus, duplicem dominum recognoſciren mag: unum, ratione feudi & ſervitiorum, alterum ratione territorij *Andr. Knichen de ſublim. & reg. territor. jur. cap. 1. nu.*
67 *28. & cap. 5. num.* 83. quia igitur † naturalis rei qualitas, quæ hic eſt ſervitium, tamdiu ineſſe præſumitur, & ideò ſervitium præſtatur, donec contrarium, vel libertas, probetur: *per Alciat. in tract. de præſumtion. reg. 1. VVeſſenbec. in paratit. ff. de probat. num. 15. Sichard. ad l. 23. C de probation nu.* 10. So müſſen ſie den Ritterdinſt ſo lange leiſten/ biß ſie ſolche libertatem ex iſto fundamento, quod non ſunt ſubditi immediati domini feudi, mit Recht bewehren: Welches aber/ wie gemeldt/ nimmermehr beſchehen kan; non ſolum ob jam allegatam totius Germaniæ, vel potius Romani Imperij generalem & notoriam conſuetudinem: ſed
68 etiã propterea, q̃ † vaſallus, ſi non aliàs, ſaltem ratione feudi domino ſubditus ſit: *Iacobin. de S. Georg. verb. diſſiq. vaſalli prom. non com. Roſenth. c. 10. de feud. concl. 35 n. 84. & c. 11. concluſ. 14. n. 2 cap. 5. concluſ. 69. num. 5. per ibidem allegata. Geil. lib. 2. de pac. public. cap. 13. nu.* 20. Welches dann nemlichen/ daß der Vaſallus der in einem andern territorio wohnet/ nichts wenigers auch des Lehenherren/ der in ſolchem territorio kein gericht hatt/ ſubditus ſey. Dannenhero deſto klärer/ wenn der erſten quæſtion, letzter punct/ videlicet, was dieſer Lehẽherr vor Bottmeßigkeit vber die hierin benante Lehenleute hatt/ oder nicht/ erledigt wird. Will demnach zu deſſelben examination hiermit einen tranſgreſs nehmen. Et quia hoc in caſu juriſdictio dupliciter conſideranda eſt, ſcilicet, ratione feudi & ratione territorij: So ſchlieſſe ich kürtzlichen/ daß dem Vnterlehnherren vber dieſe Lehenleute/ vermöge der rechte die † Iuriſdi- 69
ctio feudalis zuſtendig ſey: tam ex conſuetudine: *per c. 1. apud quem vel apud quos. & Ioan. Ferrar. Montan. 5. feudor. cap. 1. verſ. 3. ſi contentio inter duos. Soc. c. ex tranſmiſſa. num. 36. de for. compet. Imol. in c. cum ob Eccleſiarum. num. 8. de offic. ordin.* quàm ex ipsâ lege: *juxta text. in c. 1. & ibi not. de L. Conrad. textum expreſſum in §. penult. de prohibit. feud. alienat. per Frideric. Iſern. in c. 1. de controv. feudi apud par. termin. ubi Afflict. num. 1. Innoc. num. 3. Bl. num. 3. Panormit. num. 1. & num. 13. Dec. num. 1 Curt. Iun. tract. feud. part. 7. num. 28. Ioan. de Imol. in c. cum Eccleſiarum. num. 8. de for. compet. Matth. de afflict. c. 1. de controv. inter vaſall. & Epiſcop. num. 1. Schrader. de feud. part. 10. ſect. 4. num.* 113. Et, † prætereà etiam, ex contractu feudi, 70
ſive ex conceſſione beneficij feudalis, aut inveſtiture, eujus nempe effectus eſt, quod Dominus, concedendo alicui feudum, eo ipſo juriſdictionem beneficiariam, in vaſallum, & ipſum beneficium, ut ſcilicet, de eo jure feudali, & circa illud jus dicere poſſit, acquirat, *Claud. Seyſſel. rubr. qui feud. dar. poſſ. part. 3. ampli. 2. Zaſ. part. 5. num. 34. Sonsbec. part. 6. num. 17. Schrad. part. 3. num. 72. Duaren cap. 6. num. 11 Mozz. de his qui feud. dare vel accip. poſſ. num. 25. Alvarot. in c. 1. §. fœminam. per quos fiat inveſtit. num. 2. Bald. ibid. in fi. Schenck num. 2. Afflict. num.* 1. quæ † juriſdictio, reſpectu 71
ipſius feudi, rerumque feodalium ordinaria dicitur: *& feudo, ſive juri illi, quod dominus in feudo habet, cohæret: Bald. in c. cæterum. num. 5. extr. de judic. Mozz. tract. de feud. tit. de natur. feud. num. 115. Innocent. in c. ex parte. de for. compet. Hieron. de Mont. in tract. de finib. cap. 11. n. 18. Schrad. in feud. part. 10. ſect. 3. n. 79.*

Bey welcher † Lehens Iuriſdiction, der immedia- 72
tus Dominus feudi billich ſo lange gelaſſen wirdt/ vnd in demſelben Jhme/ die Lehenleute/ vngehorſamen gewieſen werden/ biß die Lehenleute demonſtriren, quod Dominus ſuperior eam præſcripſerit, ita, ut ſufficienti tempore ſolus illam exercuerit, inferiorem eadem uti volentem, prohibendo: *ſecundum Felin. in c. cum Paſtoralis. num. 5. verſ. limita octavò poſt Abbat. de offic. ordin. Ferrar. conſ. 142. num. 13. Menoch. præſumt. 18. num. 24. lib. 2. & reſponſ. 2. Conſil. Finarienſ. num. 72. & Bald. conſil. 439. vol. 3. conſil. 201. vol. eod.*

Anlangende ferner die Iuriſdictionem in reliquis cauſis feudum concernentibus, alß vber Halß vnd Handt/ vber ſchuldt vnd güldt/ vber injuriẽ, vnd dergleichen findet dieſe Erbare Manne/ dem itzigen Lehenherren/ vermöge der Inveſtitur, Anno 1454. geliehen worden/ nicht alleine mit jhren gütern vnd dienſten/ ſondern auch mit allen rechten/ ehren/ nutzen/ würden/ freyheiten/ gerechtigkeiten/ vnd zugehörungẽ, nichts außgeſchloſſen/ ſondern in aller maſſen/ der damahligen belehenen Vatter ſeeliger/ ſolches zuvor zu Lehen gehabt/ vnd auff ſeinen/ der Zeit verlaſſenen Sohn/ gebracht hatt. Derhalben vnd weil dem Obern concedenti vor der erſten belehnung/ auff gedachten Mannen/ vnd gütern alle gerichtbarkeit/ oberſt vnd niederſt zuſtendig geweſen/ die Rechtslehrer auch wollen/ quando † ſimpliciter caſtrum aliquod conceditur, in 73
feudum, & tali caſtro juriſdictio cohæret, id eſt, à concedente immediatè in illo exerceri ſolita fuit, quod in hoc caſu etiam ejuſmodi juriſdictio cum mero & mixto imperio tranſlata ſit, tanquam acceſſorium, & pertinens ipſius caſtri: *per Bald. in c. 1. n. 3. de capit. qui cur. vend. & Præpoſ. ibid. n. 5. Bartol. in l. inter eos. ff. de acquir. rer. dom. Anchoran. in c.*

ran.in c.acceſſorium.in fin.3.quæſt.de reg.jur.lib 6. Corſet. de ex-
cell.regis.quæſt.5. Zaſ. de feud.part.4.num.20. Menoch. 3. præ-
ſumt.97.num.17 Iohan.Köppen.deciſ. 48. Herman. Vult.cap.5.
num.2.& 25.Dominic. Arum. diſputat feudal.4.theſ.12. tan. ab
Arced.de feud cap.1.de reb.in feud.concluſ.6.num.5. & concluſ.7.
num.4. & ſeqq. & omnes hanc materiam tractantes. præter-
74 tim,† ſi conceſſio à Principe, ut hic ab Electore facta fue-
rit: *Bl. in d.cap.1.num.5. Alvar.num.3. Præpoſ. num.5. Afflict.*
num.8.Schenk.num.2.de capit. qui cur. vend. Bartol in l. 1. num.
16.ff.de jurisdict. omn.judic. quem ibi ſequuntur Alexand. num.
33.Dec.num.43.Iaſon.num.15. & Tapia.num.65.& 67. hoc
75 ipſum,† ea ratione magis urgente, quod ejus benefi-
cia ſint plenè & latè interpretanda: *l.2.C.de bon.matern.*
l.fin.& ibi omnes Dd.ff.de Conſtit. Princip.Iacobin.in verb.cum
caſtro.num.4.& idem vult Menoch.dum præſumt.97.ſemper ferè
loquitur de principe. Idem conſil.97. num.111.volum 1. & conſil.
331.num.37. volum.4. Decian. conſil.8. num.114. volum.1. &
conſil.35.num.24.volum.2.Oldrad.conſil.252.Caſtrenſ.conſil. 63.
volum.1. Andr. Knichen de ſubl.territ. jur. cap. 1. num. 77.
Weil ſage ich/dieſem allem alſo/ als were abermals billich
vor den Vnterlehenherren/ wider die Lehnleute zu decidi-
ren, daß jhme auch dieſe Gerichtbarkeit / vff den widerigen
Vaſallis, vnd jhren Gütern eigentlich zuſtünde: weil aber
gleichwol offt viel Sachen in Lehẽbrieffen begriffen/welche
der belehnete nicht in Vbunge hat, vnd vber diß izo an-
gezogene Rechte/jederzeit moderatè, vnd mit dieſer limi-
76 tation verſtanden vnd gebrauchet werden müſſen: † ni-
ſi videlicet aliæ circumſtantiæ ſtrictam interpretatio-
nem omninò ſuaderent: *Oldrad.conſil.121.præſertim in*
fin. quem Molin & alij plerique ſequuntur. Menoch.de præſumt.
lib.3 præſumt.97. num.46. Mir auch das geringſte nicht
zu wiſſen gethan worden / was deß izigen Lehensherren
anteceſſores dißfals in Vbunge gehabt; als wil von
Nöten ſeyn / daß deſſen vornehme Räthe ſich deß alten
Gebrauchs wol erkunden / vnd hierinnen circumſpectè
77 rathen: Sintemal † ſolche Gerechtigkeiten / izo faſt
allem die Landesfürſtliche Hoheit gezogen / vnd daß ſie
mit verliehen ſeyn ſolten/ nicht geſtanden werden wollen;
wann ſie nicht außdrücklichen in Lehnbrieffen ſpecifici-
ret vnnd begriffen: *argum. eorum, quæ traduntur à Iacobin.*
in verb. cum mero & mixt.num. 9. & ibid. allegat. nec non per
Gravet conſil.128.num.7.Panormit.in c.verum.num.25.poſt In-
nocent. de for.compet.

Ob nun gleich befunden würde / daß izt ermelte Ge-
richtbarkeiten auff den Vaſallis, vnd jhren Gütern ratio-
ne territorij,den Oberlehenherren gehörete: So bleibts
doch per ſupra deducta, nach meiner Einfalt darbey /
daß ſie die Lehenleute nichts deſto weniger dem immedia-
to Domino die Lehẽspflicht vnd Ritterdienſte leiſten/ vnd
auff begebende Fälle ſeiner Lehens Juriſdiction ſich vnter-
werffen müſſen.

Derohalben / vnd demnach nun zum andern gefraget
worden, durch was Mittel ſie / da von jhnen daß Jura-
mentum fidelitatis vnd ſervitia behärlichen verweigert/
auch in Lehensſachen forum inferioris Domini feudi
declinieret würde/zum Gehorſam zubringen? Als wil ich
an ich auff ſolche Frage mein geringſchäzig Gutachten da-
hin eröffnet haben/daß ich der Meinung bin/daß / wie all-
bereit wegen der Lehenspflicht angedeutet / alſo auch nun
der Ritterdienſte halben / daß aller bequemſte medium
ſey / die vaſallos zu eines vnd deß andern Leiſtunge ſub
pœna amiſſionis feudi zu requiriren. Provociren ſie
nun von ſolcher Erforderung / oder mandat; an O-
berlehenherren / vnd verklagen den Vnterlehensherren/
als oder ſie in ſolchen beyden Fällen zur Vngebühr gra-
virte, ſo muß es der immediatus beſchehen laſſen / vnd
vor ſolchem Obernlehenherren ſein Jus defendiren; vn-
geacht / daß es von Vaſallis, abſque petitâ veniâ be-
78 ſchehen: cum † juris ſit, vaſallum, qui juramentum &
ſervitium ab eo, injuſtè exigi putat, ſuperiorem feu-
di dominum implorare poſſe: *per Roſenthal. de feud.*
cap. 8. concluſ. 22. in gloſſ. c. & ibidem allegata. Et † non 79
teneri veniam petere: *Idem Roſenthal.dict.tract.cap.5.in*
gloſ.H. Welches † dann nicht allein alſo / in Camerâ 80
Imperiali obſerviret wird: ſondern auch allenthalben
moribus Germaniæ comprobiret,vnd im Reich bräuch-
lichen iſt: *Andr.Geil.de pignorat.obſervat.15. num.4. Schneid.*
ad §.pœnales quoque.num.45. & ibi Gothofred.in addit. Inſtit.de
action.Herman. Vult. de feud.cap.10.num.22. Arnold.à Reyger,
in addit.ad Mynſing.obſervat.92.centur.4. Do aber die Va-
ſalli von erwehnter Erforderung vnnd mandato, cer-
to tempore ad ſuperiorem nicht appelliten; vnd den-
noch nicht parirten,oder hetten appelliret, vnnd wehren
remittiret,vnd berühten nichts deſto weniger auff jhrer
Halßſtarrigkeit: ſo † mag zwar der Judex zu ſolcher Vn- 81
terthanen Gütern / coram paribus Curiæ, klagen:
§ præterea ſi inter.de prohibit.feud.alienat.per Frider.cap.1.de con-
troverſ.feud.apud par.term.cap.1. de controverſ. inter Epiſcop. &
Vaſall.cap.1.lit. 21.§. ſancimus.fin.de feud.ſine culp. non amitt.
lit.22.§.ſancimus.quo temp.mil.lib 1. Demnach aber allhier/
wie ich verneme alle Vaſalli der Herrſchafft N. nobi-
les & ignobiles, ab immediato feudo recognoſcentes,
vor einen Mann ſtehen / vnnd alſo der Vnterlehenherr
keine pares Curiæ dißfals niderſezen kann / als muß er
wol/gedachte Klage vor dem Oberlehenherren anſtel-
len: *Per Roſenthal.cap.12. de feud.quæſt.4.num.5.& in gloſſ.d.*
Sonſten/vnd wann pares Curiæ vorhanden / die Lehen-
leute vor ſolchen paribus zuſtehen ſich verweigerten /
vnd fori declinatoriam einwendeten / ſo muß man vor
allen Dingen der Vrſach / vnd derſelben Grundes da-
durch ſie jhre declinatoriam zuerhärten getrawen / in
ſpecie berichtet ſeyn/ehe man dißfals gegenwertigem Vn-
terlehenherren ferner nüzlichen rathen kann, wie derſelbe
wider ſolche vaſallos weiter verſahren ſolle vnd möge. Die
ſich auß derer Juriſdictione feudali ziehen vnnd eximi-
ten wollen. Dieweil mir aber ſolcher Vrſach keine refe-
riret, als thue ich derwegen / vnnd auff dißmal meine
Einfalt / auff die andere Frage hiermit beſchlieſſen.
Vnd wiewol ich der Hoffnung lebe / es könne wider
meine affirmativas, die ich in der erſten vnnd andern
Frage pro immediato, eingeführet / vnd deduciret,
im Rechten nichts erhebliches auffbracht vnnd erkannt
werden, wann nicht zuvor andere fundamenta in fa-
cto,als mir erzehlet gnugſam probiret,auff die Bahn
kommen: So wil ich doch Hochgelehrten / vnnd Hoch-
verſtändigen damit nichts vorgegriffen / ſondern viel-
mehr diß alles anderen cenſuris vnterworffen haben:
Signatum 14.Decembr.607.

N. N.

CONSILIVM LXXXV.

Quæſtio.

An Princeps ex plenitudine poteſtatis alienare ſi-
ve donare poſſit venationes, & res ad
Præpoſituram perti-
nentes?

SVMMARIA.

1 Princeps ex certâ ſcientiâ, ſive poteſtatis plenitudine ſupra jus extra & contra jus omnia poteſt.
2 Poteſtas principis in quæſtionem nunquam vocanda, cum illud, quod primum eſt, aliud ante ſe habere nequeat.
3 Quæcunque Princeps vult, pro facto habentur, placitumq; illius vim legis habet.
4 Princeps legibus ſolutus eſt.
5 Lex, quamvis data, attamen ſervanda venit.
6 Sacra Scriptura Reges nutricios.& reginas nutrices Eccleſiæ pronunciat.

7 Eccleſiæ ſeculari poteſtati ſubſunt; & in cujus territorio ſunt, ſub ejuſdem protectione eſſe cenſentur.
8 Templariorum ordine olim in Germaniâ extirpato, poſſeſſiones & prædia illorum ordini Joannitarum, & fratribus Teutonicis adjudicata fuerunt.
9 Bona, prædiave Eccleſiaſtica, in aulâ Cæſaris & Principum bonis fiſcalibus ſive Cameralibus annumerantur.
10 Patrono Eccleſiæ, in rebus Eccleſiæ, & uſui ſacrorum deſtinatis, & vel templo, aut miniſtris relictis, quædam mutare permiſſum.
11 Firmaque & efficax erit ejuſmodi alienatio, modò non noceat Eccleſiæ.
12 Princeps contra ea, quæ jure naturali vel gentium conſtituta ſunt, ſtatuendi poteſtatem, habet, ſed limitativè.
13 Clericis interdicta eſt Venatio.
14 Venandi jus imperiali authoritate alijs conceſſum, quibuſdam verò denegatum eſt.
15 Principem legibus ſe alligatum profiteri, digna vox eſt majeſtate ac poteſtate regnantis.
16 Symbolum Alphonſi, pro lege & grege, cum ſententiæ Themiſtoclis, Zaſij ac B. Gregorij aſſignatione.
17 Bonus Princeps ita legibus ſolutus intelligitur, ut, quæ alij coacti, legumque præceptis compulſi ſervant, ea Princeps ſuapte, ſponte multo cumulatius præſtet.
18 Princeps ex plenitudine poteſtatis jus ſuum alteri adimere nequit.
19 Alienatio rerum Eccleſiaſticarum, de jure civili in univerſum prohibita.
20 Explicatio, quæ res Eccleſiæ, alienationi quidem non ſubjectæ, alienationis nomine tamen contineantur.
21 Limitatio, quibus ex cauſis rerum Eccleſiaſticarum alienatio permiſſa.
22 Si æs alienum urget, etiam prædia minorum, quæ ſub tutela vel curâ ſunt, diſtrahere conceſſum.
23 Alienatio rei minus utilis permittitur; ut rem aliam utiliorem & fructuoſiorem Eccleſia acquirat.
24 Quando neceſſitas exigit, & vaſa ſacra, & decimæ, aliaque, quæ inter res ſacras atque ſpirituales connumerantur, imò & Eccleſia tota interdum alienari poteſt.
25 Eccleſiaſticæ perſonæ, legibus civilibus alligari ſeſe non patiuntur.
26 Forma alienandi res Eccleſiaſticas de jure Canonico.
27 Poſſeſſor bonam fidem habens, longi temporis præſcriptione ſe rectè tuetur.
28 Res Sacræ & religioſæ quare dicantur nullius.
29 Bona Eccleſiæ comparantur bonis minorum; cum Eccleſia minoris & & pupillæ loco ſit: & prælatus ſive Rector vel adminiſtrator, pro tutore curatoreque ejus habetur.
30 Laici in Eccleſiaſticis negotijs nihil firmi ſtatuere poſſunt; etiamſi in commodum Eccleſiæ id fiat.
31 Eccleſiaſtici, bona, ratione Eccleſiæ quæſita, infeudare non poſſunt.
32 Feudum Eccleſiaſticum, ſine conſenſu prælati à capitulo vendi nequit.
33 Nec Eccleſiæ, nec capitulo ejuſdem ſubfeudare licet.
34 Res Eccleſiaſticæ in Emphyteuſin dari nequeunt.
35 Eccleſiæ Vaſallus, ſi in Dominum delinquat, feudum ad Eccleſiam devolvitur.
36 Prælatum ante capitulum offendens, feudo privatur; ideo, quia capitulum eſt quaſi perpetuus dominus, ſicut quælibet univerſitas.
37 Ad res Univerſitatis pertinent bona capituli; quæ inter publicas referuntur.
38 Bona tam mobilia, quam immobilia, quæ clerici contemplatione, vel ex reditibus Eccleſiæ acquiſiverunt, fructuſque vel reditus, nondum conſumti, in Eccleſiæ dominio permanent.
39 Bona Eccleſiaſtica, nec ab inteſtato, nec ex teſtamento, in extraneos vel cognatos transferri poſſunt; niſi quid ex illis Eleemoſynæ nomine pauperibus, vel religioſis locis relictum ſit.
40 Æs alienum ab Epiſcopo, vel prædeceſſore ejus contractum, Eccleſia vel ſucceſſor in Epiſcopali dignitate conſtitutus ſolvere non tenetur.
41 Dominus, invito Vaſallo proprietatem haut alienat, periculo amiſſionis.
42 Princeps, Civitatem, caſtrum, aut homines invitos ac reclamantes alienare nequit.
43 Venationes ſunt de regalibus
44 Principes Imperij conſuetudine, jus venandi, mediante Inveſtiturâ ita quæſierunt, ut non niſi immediatè vel mediatè inveſtitis competat.

Divini NUMINIS implorato ſuffragio, ſine quo nihil felix, fauſtumq;.

PRo reſolvendo iſto dubio principali, videtur primâ fronte pars affirmativa vera; quòd nimirum Princeps, ex plenitudine poteſtatis, alienare, donare, ſive transferre poſſit ad alios venationes & res ad Præpoſituram pertinentes, per ſubſequentes rationes.

1. Primò enim † Princeps, ex certâ ſcientiâ, ſive poteſtatis plenitudine, ſupra jus, extra & contra jus omnia poteſt: *Bald. c. cum ſuper. num. 1. extr. de cauſſ. poſſeſſ. & proprietat. Iaſ. in l. reſcripta. num. 2. C. de precib. Imper. offer. Vacon. à Vacun. declarat. 48. num. 9. Peregrin. de jur. fiſci. num. 4. lib. 1. tit. 3.* 1

2. Nec opponi quicquam poteſt principi, ex plenitudine poteſtatis aliquid facienti: *Bartol. in l. conficiuntur. §. Codicills. n. 3. ff. de jure Codicill. Bald. in proœm. decret. num. 34. Hyppol. de Marſil. in l. de unoquoque. n. 16. ff. de re judic. Rol. à Vall. conſ. 71. n. 49. vol. 2.*

3. Tum & contra Principem aliquid ex plenitudine poteſtatis facientem, tueri ſe cupiens, audiendus non eſt, ſed repellendus, perpetuumque illi ſilentium injungendum: *Bald. in tit. de pace Conſtant. n. 28. Sim. Piſtor. conſ. 10. n. 8. Decian. conſ. 390. n. 13. vol. 1.*

4. Nec in quæſtionem † vocanda eſt Principis poteſtas; cum Princeps ſit cauſſa cauſſarum, cujus nulla cauſſa eſſe poteſt: cum id, quod primum eſt, aliud ante ſe habere nequeat: *Bal. in c. Eccleſia S. Mariæ. n. 7. extr. ut lit. pend. Iaſon in d. l. reſcripta. num. 2. C. de prec. Imper. offer. Geil. 2. obſerv. 56. num. 16.* 2

5. Quæque princeps † vult, pro facto habetur: *Chaſſan. in catal. gloriæ mundi part. 1. conſ. 38. concluſ. 44. verſ. primò, pro parte. Brunus. conſ. 1. concluſ. 46. per l. apud eum. ff. de manumiſſ.* 3

6. Quod enim Principi placuit, legis habet vigorem: *§. ſed & quod Principi. Inſtit. de jur. Nat. Gent. & Civil. cum ſimilib. l. 1. ff. de conſtit. Princip.* Ejuſque voluntas pro ratione eſt: *Zoanet. in l. 2. n. 180. C. de pact. int. emt. & vendit. compoſ. Brun. d. conſ. 1. n. 35. Chaſſan. d. verſ. primo.*

7. Idemque † legibus ſolutus: *l. Princeps. 31. ff. de ll. l. ſi quis in princ. ff. de legat. 3. cum ſimilibus.* 4

8. Unde conſequens eſt, eum pro arbitrio de perſonis rebuſque ſubditorum diſponere poſſe: Quod etſi durum videatur, Principi tamen ita placuiſſe ſufficiat. Quemadmodum † legem, etſi perquam dura ſit, ita tamen ſcriptam eſſe, ſatis eſt; *l. proſpexit. ff. qui & à quib. manum. Capol. caut. 228. n. 3. Cacheran deciſ. 71. n. 63.* 5

9. Juxta illud Samuelis *1. c. 8. n. 11. & ſeqq. ubi dicitur*: Hoc erit jus Regis, qui imperaturus eſt vobis: filios veſtros toller, & ponet in curribus ſuis, &c. agros quoque veſtros & vineas, & oliveta optima tollet, & dabit ſervis ſuis, &c.

10. Facit in ſpecie; quod ſuperiori ætate à Principibus initio reformationis Eccleſiarum factum eſt, quod bona facta Pontificijs relicta, in uſum Eccleſiæ & Scholarum, ad ſuſtentationem miniſterij divini, & pauperum contulerunt; Quorum etiam inſtitutum poſt Paſſavienſem tranſactionem, publicâ Imperij lege in Comitijs Anno. 55. celebratis, comprobatur. Nam etſi Dd. Pôtificij, ad Pontificis Curam, commutationem iſtam rejiciant; tamen id non obſtat, quo minus Principes, Pontifice præſertim officium ſuum non faciente, Eccleſiæ negotia curent: *c. ſignificante. extr. de offic. ordinarij* maximè cum † ſcriptura ſacra Reges nutricios, & reginas nutrices Eccleſiæ pronunciet; *Eſaia 49. verſ. 23.* 6

11. Et ex jure civili conſtat; † Eccleſias ſeculari poteſtati ſubeſſe debere: & in cujus territorio ſunt, ſub ejuſdem protectione eſſe cenſeantur: *Boer. deciſ. 69. num. 1. & ſeqq. Boſſ. in pr. crimin. tit. de foro compet. n. 101.* 7

12. Sic Juſtin. Imper. quæ olim Arrianorum Eccleſijs dedicata fuerant, ab ijſdem ablata purioribus Africæ Eccleſijs conceſſit; *Novell. 37.*

13. Et in Germaniâ † olim extirpato ordine Templariorum poſſeſſiones & prædia eorum ordini Johan- 8

nitarum

nitarum & fratribus Teutonicis Marianis majori ex parte adjudicata fuerunt: qui & iiſdem hodiè fruuntur.

14. Etſi in Gallia in Fiſcum Pontificis & Regis Philippi illorum theſauri fuerint redacti, de quo *Felin. in c. cum dilecta. n. 21. extr. de reſcript. Rudolph. Hoſpin. de origine Monachatus. lib. 5. cap. 18.*

9 15. Ratio. Ex quo etiam tempore, in † aulâ Cæſaris & Principû, inter bona fiſcalia ſive Cameralia (von Cammergütern) Eccleſiaſtica bona & prædia numerantur: Quemadmodum; quæ olim Paganorum ſacrificijs dedicata erant, poſt eorum abrogationem, fiſco Imperatoris vindicabantur: *l. 5. C. de pagan. ſacrific.*

10 16. Permiſſum eſt † Patrono Eccleſiæ, in rebus Eccleſiæ & uſui ſacrorum deſtinatis, &c. vel templo, vel miniſtris etiam relictis mutare quædam: putà, ſi voluntati teſtatoris in uno ſatisfieri nequeat, de alio uſus genere, pio tamen & honeſto cogitare licet: *Clement. 2. ubi Canoniſta de religioſ. domib. Curt. in tr. de jur. patron. in verb. pro eo quod. num. 21. & ſeq. & num. 32. 33. Schurff. conſ. 48. & conſ. 90. cent. 1. Eberhard. conſ. 16. n. 21. & conſ. 94. Weſſenb. conſ. 4. num. 22. & ſeqq. & n. 97. & conſ. 37. n. 7. & ſeqq.*

17. Suntque multi in ea ſententiâ, ſine urgenti cauſ-
11 ſâ, & omiſſâ formâ factam alienationem † firmam eſſe & efficacem, ſi ea nun noceat Eccleſiæ; *Innocent. in c. 1. de in integr. reſtit. Fab. Inſtit. de eo, cui lib. rauſſ. bon.* Idque ex concilio Agathenſi colligi videtur: *de quo Duaren. tr. de SSt. Eccleſ. miniſt. lib. 7. tit. 9. in med. verb. contrà. c. quod ſi neceſſitas. 10. quæſt. 2. c. quicunque 12. quæſt. 2. c. nullus. 17. quæſt. 4.* Von der Fürſten Cammergüter in Reichs-Abſchieden: Dieweil gemeine Stewer auß der Chur vnd Fürſten Cammer-Güter zu entrichten vnerſchwinglich / ſo wird einer jeden Obrigkeit ihre Vnterthanen mit Stewer zubelegen zugelaſſen. Reichs Abſchiede Anno 1576.

Niemand ſoll deß ſeinen wider Recht entſetzet werden:

Keyſerl. Majeſt. Churfürſt. vnd Fürſten ſollen keinen Stand deß Reichs / von wegen der Augſpurgiſchen Confeſſion, durch Mandat / oder einiger andern Geſtalt nicht beſchweren. Anno 55. ſondern ſie bey jrer / Religion / Glauben / Ceremonien / auch jhren Hab / Gütern / ligend vnd fahrend / Land / Leuten / Herrſchafften / Obrigkeiten / Herrligkeiten vnd Gerechtigkeiten / rühelich vnd friedlich bleiben laſſen / ꝛc. & §. Vnd damit ſolcher Frid. Dagegen ſollen die Stände / ſo der Augſpurgiſchen Confeſſion verwandt / die Römiſchen Keyſerl. Majeſt. vnnd vns Churf. Fürſten vnd Stände der alten Religion anhängig / geiſtliche oder weltliche / ſampt jhren Capiteln / an allen Gerechtigkeiten / vnbeſchweret bleiben; vnnd ſie derſelben friedlich vnd rühiglich gebrauchen laſſen / ꝛc. Item in §. Dieweil aber etliche Stände, ꝛc. Argumento ducto à pari, ex Interdicto uti poſſidetis, ita poſſideatis. Quemadmodum Imperium: ita & ipſe Elector ſe habet; eodemque jure pariter utuntur. Nihil enim tam naturale eſt, quàm, ut, quod quiſque juris in alium ſtatuit, eodem ipſe utatur: *per tot. tit. ff. quod quiſque jur. in al. ſtat. ut ipſe eod. jur. utat.*

Dieweil aber etliche Stände / vnd derſelben Vorfahren etliche Stifft / Klöſter / vnd andere geiſtliche Güter eingezogen / vnd dieſelbigen zu Kirchen-Schulden / milten vnd andern Sachen angewendet / ſo ſollen auch ſolche eingezogene Güter / welche den jenigen / ſo dem Reich ohne Mittel vnterworffen / vnd Reichsſtände ſind / nicht zugehörig / vnd deren poſſeſſion die Geiſtlichen / zu Zeit deß Paſſawiſchen Vertrags / oder ſeithero nicht gehabt in dieſem Friedſtande mit begriffen vnd eingezogen ſeyn / vnd bey der Verordnung / wie es ein jeder Stand mit obberührten eingezogenen / vnd allbereit verwendeten Gütern gemacht / gelaſſen werden; vnd dieſelben Stände derenthalben weder in noch auſſerhalb Rechtens nicht beſprochen / noch angefochten werden. Vnd daß dieſer angezogener vnd verwenter Güter halben keine Citation vnnd Proceſs erkannt vnd decerniret werden ſolle / ꝛc. Princeps † enim contra ea, quæ jure naturali aut Gen- 12 tium conſtituta ſunt ſtatuendi facultatem habet: *l. fin. ubi gloſſ. & Dd. C. ſi contra jus vel utilit. public. l. fin. C. de jur. dom. imper. quod intelligendum de naturali & gentium jure mutabili.* Quinimmò tunc etiam divinum, quod perpetuam non habet prohibitionem humanis ſanctionibus arctatur: *Dd. in l. omnes populi. de juſt. & jur.* Sic † clericis 13 interdicitur Venatio ob cauſam expreſſam, *in c. 1. d. 34. c. Eſau. 86. d.* Eadem etiam auctoritate † Imperato- 14 ri licet quibuſdam ſæpe dictum jus venandi concedere, alijs denegare; *Riminald. conſil. 5. num. 4.* Ita etiam permittitur, ut ſit Juriſdictionis commodum & fructus, & per conſequens inveſtitis ſolummodò competat: *Zaſnet. de venat. num. 204. per l. Divus, de ſervit. ruſtic. prædior.*

Verum pro Negativa ſententia, in jure & facto, rationes multò ſunt urgentiores, ſo pro conſervatione, dem Stifft zu ſtatten kommen / quæ opinio in puncto juris verior.

Ac primò quidem, iſt aller hochlöblichen Regenten Symbolum diß geweſen; welches ſie jhnen alle vor ein ſonderes Fürſtlich Kleinot gehalten; quod † digna vox 15 ſit majeſtate & poteſtate regnantis, Legibus alligatum ſe Principem profiteri: adeò enim de autoritate juris, illius pendet autoritas: & legibus principatum ſubmittere: Quodque juris ſtatuitur in alium, ut ipſe eodem utatur: *l. digna vox. C. de LL. tot. tit. ff. quod quiſque jur. cap. cum omnes. extr. de conſtitut.* Exemplo Theodoſij & Valentiniani: qui legis illius ſunt autores: Item Trajani, qui ſimiliter, Plinio teſte in Panegyrico ad Trajanum; Id quod ſibi licebat, ſibi licere pati nolebat: Et quod plerique ante ipſum ex l. Imperij obſervaverant, ipſe uſurpare cum poſſet, religioni ſibi ducebat: Et aliorum principum honorum intelligentium: Non ſatis eſſe ad memoriam eſſe Principem, niſi idê Princeps ſit bonus. Se quidê Principes eſſe, ex lege Imperij; bonos vero ex côſcientiâ & honeſtate. Principis enim autoritas à jure depêdet, nec Princeps ſupra leges, ſed leges ſupra Principem ſunt. *Dionyſ. Gothofr. ad l. 4. C. de ll. & conſt. princip.* Ac pro † lege, & pro grege, optimi regis Alphonſi erat 16 Symbolum: illud volens, ut leges ſervarentur, non ut ſolverentur: Tum & egregia Themiſtoclis ſententia, in ore omnium circumfertur; qui, cum ab eo Simonides peteret, ut pro ſe, injuſtam cauſam fovente, ſententiam ferret; Neque tu, inquit, bonus Poeta fueris, ſi præter metrum caneres, neque ego Princeps bonus, ſi contra leges pronunciarem; *Lycoſthen. in apophteg. de Legib.* Et Zaſius, principis potentia, inquit, quanto eſt immenſior, tanto magis æquitatem exigit & juſtitiam, quam in primis colere, & colendam præſcribere debet: *in l. 2. in princ. num. 99. ff. de Origin. jur.* Et beatus Gregorius; ſummum, inquit, in regibus bonum eſt, juſtitiam colere, & ſua unicuique ſervare non ſinere, quod pietatis eſt fieri, ſed quod æquum eſt cuſtodire.

2. Ac ſumma quidem juris præcepta ſunt alterum non lædere, & ſuum cuique tribuere: ideo à Legumlatoribus conjuncta: ut intelligamus, ſine læſione alterius ſuum cuique tribuendum & liberalitate utendum eſſe; juxta illud Ezechielis *cap. 46. num. 18.* Non accipiet Princeps de hereditate populi, & de poſſeſſione eorum, ſed de poſſeſſione ſua hereditatem dabit filijs ſuis. Et nemo abſque cauſæ cognitione poſſeſſione ſua ſpoliandus, ex Receſſibus Imperij modò allegatum. Nullum ergo dubium, daß jhre Churfürſtl. Gn. als ein hochlöblichſter Regent / vnd mächtiger Potentat auch alſo / wie andere groſmächtigſte Potentaten / pro lege & pro grege gnädigſt geſinnet / vnnd nicht gemeinet in dero ſelben Churfürſtl. Landen / ubi jus & juſtitia viget, vnnd

auß welchen / Recht vnnd Gerechtigkeit in die benachbarten Lande ſcheinet vnd leuchtet / jemanden an ſeinem habenden Recht vnd Gerechtigkeit einige kürtze zuthun/ oder verkürtzen zulaſſen : auch ſelbſt gnädig erkennen. Quod digna vox ſit majeſtate regnantis, legibus ſe al-
17 ligatum profiteri : ſiquidem Bonus † Princeps ita legibus eſt ſolutus, ut quæ alij coacti, legumque præceptis compulſi ſervant ea Princeps ſuapte, ſponte multò cumulatius præſtet : *Eraſmus in colloq. convival. circa med.*

3. Daß dann ferner vnd vors dritte dannhero jhr Churfürſtl. Gn. als Princeps optimus, vnd derſelben edle Räthe / als in Policey vnnd Juſticien Sachen / wie auch in allen Geiſtlichen vnnd Weltlichen Rechten hocherfahrene Regenten / ſonders Zweiffel auch
18 dieſen Beyfall geben werden. Quod † Princeps etiam ex plenitudine poteſtatis jus ſuum alteri auferre non poſſit : *Sarmien. 1. Sel. interpret. 8. num. 13. & ſeqq. Pinel. in rubr. C. de reſcind. vendit. cap. 2. num 1. Mynſing. 5. obſerv. 97. Hartm. Piſtor. 1. quæſt. 40. num. 12. Hotom. illuſtr. quæſt. 1. Bodin. 1. de republ. 8. Gail. 2. obſerv. 56. Covar. 3. var. reſol. 6. n. 6.*

4. Was nun aber daß Stifft in genere, vnd in ſpecie vor ein Recht habe/iſt auß folgender deduction zuvernehmen.

19 In genere iſt erſtlich Civili jure außdrücklich † omnis alienatio rerum Eccleſiaſticarum prohibita; non earum modò, quæ ſacræ habentur, & hominum commercio exemptæ; cujuſmodi ſunt ædes ipſæ, jus decimarum, vaſa conſecrata, &c. Sed etiam prædiorum ac poſſeſſionum, quæ temporaria vulgo appellantur: *Authent. de non*
20 *alien & auth. de alien. & emphyt.* Alienationis † autem nomine continetur venditio, donatio, permutatio, emphyteuſis, hypotheca, & cætera id genus negocia, quibus aut dominium, aut aliquod juxta proximum & affine dominio transfertur: *l. 1. C. de fund. dotal l. fin. C. de reb. alien. §. alienationis. in Authent. de non alien.* In genere & in univerſum enim omnis alienatio rerum Eccleſiaſticarum, monaſteriorum, & aliorum locorum piorum quocunq; titulo regulariter prohibita: *§. 8. Inſtit. de Rer. diviſ. l. ſancimus. l. jubemus. Auth. hoc jus porrectum. C. de SSt. Eccleſ. Auth. 7. de non al. reb. Eccleſ. Schurff. 1. conſil. 48. Schn. in §. ſacra. num. 3. dict. in.*

5. Inſuper diſponunt jura Canonum expreſſis verbis: prohibentque ſimiliter alienationem rerum Eccleſiaſticarum, & prædiorum, per omnia: *c. nulli. de reb. Eccleſ. non alien.*

21 6. Certi tamen & determinati † ſunt modi, quibus nimirum ex cauſis rerum Eccleſiaſticarum alienatio permittatur: *gloſſ. ſum. 12. quæſt. 2. Panorm. in dict. c. nulli.*

22 1. Si æs † alienum urgeat, nec poſſit ex fructibus ſatisfieri: *Authent. hoc jus.* Nam & eandem ob cauſam prædia minorum, quæ ſub tutelâ vel cura ſunt, diſtrahere licet.

23 2. Permittitur deinde † alienatio rei minus utilis, ut rem aliam utiliorem & fructuoſiorem acquirat Eccleſia. *d. authent. hoc jus. c. ut ſuper. de reb. Eccleſ. non alienand.*

3. Si pecunia ad alendos pauperes in magnâ aliqua fortaſſe caritate annonæ, aut ad redimendos captivos opus ſit, nec ea aliunde ſuppetat: *c. aurum. c. ſacrorum. 12. quæſt. 2.*

24 4. Et ſummatim, quotieſcunque † vel neceſſitas aliqua, vel manifeſta utilitas Eccleſiæ exigit, receptum eſt harum rerum alienationem permitti: *c. ſine exceptione. 12. quæſt. 2. c. dudum de reb. Eccleſ. non alien. num. 6.* Et hęc in rebus Eccleſiæ profanis maximè locum habet. Sed & Sacra quoque vaſa, & aliæ res hujuſmodi nonnunquam alienantur; *l. ſancimus. Auth. C. de Sacroſanct. Eccleſ.*

Item, decima, quæ inter res ſacras & ſpirituales vulgò habetur: *dict. capit. dudum.*

Hoc amplius Eccleſia aliqua tota interdum alienari poteſt. *c. paſtoralis. de donat. tot. tit. de his, quæ fiunt à prælat. Clem. ſi una. de reb. Eccleſ. non alien.*

7. A cauſſa formali ſive formâ alienandi, quia legibus civilibus ſeſe † alligari non patiuntur viri Eccleſia- 25
ſtici, & pontificios Canones de ea re editos, tantum recipit conſuetudo.

Forma verò alienandi Jure Can. hæc eſt: Ut † præ- 26
cedat diligens tractatus, & communis deliberatio Cleri, ſive collegarum : Deinde omnium conſenſus, aut certè majoris partis : ac præterea ſubſcriptio adhibeatur, quibus omnibus ſuperioris antiſtitis autoritas accedat : *dict. c. ſine exceptione. c. dudum. c. 1. de his quæ fiunt à prælat. d. Authent. hoc jus.* Et quamvis licitationem, ſubhaſtationemque ſolennem jus civile requirat; tamen hoc canonibus Eccleſiaſticis nuſquam expreſſum reperitur: *dict. authent. hoc jus.*

Duo ergò ad alienationem requiruntur : 1. Ut ob juſtam legitimamque cauſam fiat : 2. Ut ordo præſcriptus jure pontificio accuratè obſervetur: Quod ſi aliter fuerit alienata res, ea cum fructibus vindicari, ac reperi poterit. *c. non liceat. 12. quæſt. 2.* Sed longi † temporis præ- 27
ſcriptione rectè ſe tuebitur poſſeſſor; ſi bonam fidem habeat : *Panormit. in c. de quarta c. non liceat. de Præſcript. Guid. Pap. quæſt. 150. Duar. tr. de Sacris Eccleſiæ miniſtris, ac beneficijs. lib. 7. cap. 9. per tot. ubi aliquot excipit caſus, in quibus ille ſolemnis ordo non requiritur.*

8. Res † Sacræ ideo porro dicuntur eſſe nullius; 28
quia ſunt extra commercium, quoad proprietatem & uſum. De quibus Pontificij Dd. aſſerunt: Quod directum beneficiorum dominium Eccleſiaſticorum apud ſolum Deum eſſe ajunt, & prælatos procuratores tantum & adminiſtratores eſſe perhibent Eccleſiarum non dominos: *Felin. c. conſtitutus. ext. de reſcript. Marc. Anton. Bardus, de tempor. utili & contin. c. 15. num. 2. §. ſacra. Inſtit. de rer. diviſion.*

9. Militat hîc & illa ratio, ubi per c. in quibuſdam de pœnis, expreſsè prohibitum reperitur : ne Patroni vel Advocati, ſeu vice Domini ſuper Eccleſijs & eorum paſtoribus, poſſeſſionibus, & alijs bonis de cætero plus uſurpent, quam reperiatur â jure permiſſum.

10. Vnd haben ſich vorſtehende dieſem Rechten inmaſſen auch anderen mehr Bäpſtlichen Satzungen die Römiſchen Keyſer vnd Könige/ vnd andere Potentaten/ vnd Herrſchafften in der Weltlichen Obrigkeit dermaſſen vntergeben, vnd halten ſich auch nach denſelben; wie zum Theil vnter andern die Conſtitutio Juſtiniani, *Novell. ut cler. apud propr. Epiſcop. primò conven. conſtit. 82. Item Friderici, de ſtatu & conſuetudin. contra libertat. Eccleſ. quæ & in Cod. poſt l. privilegia de SSt. Eccleſ. tranſcripta eſt*; wol außweiſet/vnd die Erfahrung bezeuget/daß etwas dargegen/ohne Gottes außgedrückten ſtarcken Befehlich fürzunehmen/ vnd zuhandeln bedencklich / vnd ſonderlich hinauß zuführen/ vnd zuerhalten gantz mißlich vorfellet.

Vors eilffte, wann bey den vicedominis / oder Vögten im Regiment der haußhaltung oder verwaltung vnrichtigkeit oder mangel vermercket wirdt/vnd von der geiſtlichen Obrigkeit nichts dabey gethan würde / haben die weltliche Obrigkeit darumb zureden / vnd gebürliche reformation vnnd beſſerung vorzunehmen: *c. conſtituimus. ubi gloſ. verb. conditoribus. 16. quæſt. 1. c. quicunq. c. filius. & ibi gloſ. verb. regis. item gl. c. pia de jur. patron.*

Zum zwelfften / Bona † Eccleſiæ comparantur bonis 29
minorum. Eſt enim Eccleſia minoris & pupillæ loco: Et Prælatus ſive Rector, vel adminiſtrator ejus pro tutore curatoreq; habetur: *l. reſpubl. C. quib. ex cauſ. maj. 25. an in integr. reſtit. & in l. libertos. C. de excuſat. tut. l. 3. quando ex fact. tut. c. quicunq. 12. quæſt. 4. c. placuit. 16. quæſt. 7.* Voigt vnnd Advocat, honorarius tutor, Ehrenvormünd / das iſt / der den Nahmen auſſerhalb der verwaltung/ allein von ehren wegen treget vnde & ejusmodi tutor, qui ſine adminiſtratione eſt, honorarius appellatur, & honorario tutori æquiparatur, *c. venerabilem, & ibi gloſ. Innocent. Johan. Andr. Abb. de elect. l. ſi plures. 3. §. 1. ff. de admin. & peric. tut.* tenetur

auff

auff das Stifft / vnd Verwalter / auff ſeine Geſchefft ein behutſam Auffſehen zu haben; vnd dafür zu ſeyn / daß dem Münſter vnd Stifft zu Nachtheil nichts verabſeumet werden möge/ꝛc. Etſi enim honoratij non adminiſtrant, non tamen nullum ad hos adminiſtrationis periculum redundat; *l. ſi plures. §. 1. de admin. & peric. tut. l. ſi quis tutor §. quid ergo ff. de ritu nupt.* So iſt jnen auch ernſtlich eingebunden; daß ſie nicht weiter ſollen greiffen / als jhnen die Rechte zulaſſen: *c. in quibuſdam. de pœn.*

30 13. Laici † Eccleſiaſticis nihil ſtatuere poſſunt, etiamſi in commodum Eccleſiæ: *Innocent. III. in c. Eccleſia. de conſtitut. & in c. fin. de reb. Eccleſ. alien. c. 2. de judic.*

31 14. Eccleſiaſtici, † bona, ratione Eccleſiæ quæſita, infeudare non poſſunt: *Roſenth. cap. 3. concluſ. 3. num. 1. p. 98.* Iidem, bona patrimonialia, quorum liberam habent adminiſtrationem, ut laici, Eccleſiæ verò bona non niſi ſub certis ſolennibus infeudare poſſunt; *Roſenth. cap. 3.*
32 *concluſ. 3. n. 5. p. 98.* Eccleſiæ † feudum ſine conſenſu Prælati à capitulo vendi nequit: *Roſenth. c. 9. concluſ. 5. num. 7.*
33 *p. 641.* Eccleſijs † ſubfeudare non licet: *Idem Roſenthal. cap. 9. concluſ. 45. num. 7.* nec capitulo ejuſdem; Idem
34 *præcitat Roſenth. num. 8. p. 737.* Eccleſiæ † res in Emphyteuſin concedi nequit: *Roſenth. cap. 4. concluſ. 38. num. 1. part.*
35 *145.* Eccleſiæ † Vaſallus, ſi in Dominum delinquat, feudum ad Eccleſiam redit: *Roſenth. cap. 11. concluſ. 15. num. 7. p. 305.* Eccleſiæ prælatus Domini loco eſt: *Roſenth. cap.*
36 *10. concluſ. 9. num. 6. p. 37.* Sic offendens † prælatum aut capitulum, feudo privatur: quia capitulum univerſitatem repræſentat: Immò capitulum eſt quaſi perpetuus Dominus, ſicut quælibet univerſitas: *Roſenth. dict. con-*
37 *cluſ. 9. num. 9.* Ad res † Univerſitatis, pertinent bona Capituli; quæ inter publicas recenſentur: *§. 6. ubi Weſſenbec. & DD. Inſtit. de rer. diviſ. l. 6. §. 1. ff. eod. Gregor. 1. Syntagm. 14. n. 7. & ſeqq.*

Notandum de alienatione feudi ſine conſenſu va-
38 ſalli factâ: Bona † tam mobilia, quam immobilia, quæ clerici contemplatione vel ex reditibus Eccleſiæ acquiſiverunt, fructuſque vel reditus nondum conſumtos, in Eccleſiæ dominio permanere: *cap. cum nos. 4. in fin. de offic. judic. ord. cap. 1. c. cum inofficioſis. 7. extr. de teſt. cap. 1. de pecul. cler. cap. 1. de ſucceſſ. ab inteſt. c. Epiſcopi. c. nulli Epiſcoporum. c. fin. 12. quæſt. 1. cap. 1. 2. 3. 12. quæſt. 3. c. fixum. 12. quæſt. 5. authent. licentiam. C. de Epiſcop. & cler.* Et extat hac de re, ſub fine Speculi Saxonici inter ſententias Scabinorum Lipſenſium caput, von Pfaffen Gütern / vnnd wer darinn ſuccediret: *in tit. 1. colum. 2. Idem text. artic. 5. Landrecht / lib. 1. & ibi gloſ. in verb.* von deß Pfaffen Gut/ꝛc.

39 Unde hujuſmodi bona † nec ab inteſtato, nec ex teſtamento in extraneos, vel cognatos transferre poſſunt: *dict. cap. Epiſcopi, cum ſeqq. c. nulli. c. fixum. c. quia igitur. c. ſi Epiſcopus. 12. quæſt. 5. cap. 1. cum inoffic. 7. c. quia nos. 9. extr. de teſtibus.* Præterquam, ſi quid de his Eleemoſynæ nomine pauperibus, religioſis locis, vel miniſtris, tam cognatis, quàm extraneis juxta ſervitij meritum, reliquerint; *dict. cap. quia nos. 9. c. relatum. d. tit. de teſt.* Æs a-
40 lienum † ab Epiſcopo vel prædeceſſore contractum Eccleſia vel ſucceſſor in Epiſcopali dignitate ſolvere non
41 tenetur; *Tenber. quæſt. 26. num. 5.* Dominus † invito vaſallo proprietatem non alienat, periculo amiſſionis: *c. un. §. eod. de capit. Corrad. Roſenth. cap. 9. axi. 52.* Pariter &
42 Princeps † Civitatem, Caſtrum, aut homines invitos & reclamantes alienare nequit: *Roſenth. dict. cap. 9. §. 54. ubi*
43 *plures allegat.* Quin & † venationes ſunt de regalibus: quod teſtantur Germaniæ conſuetudo & literæ inveſtiturarum: Mit Jagten / ꝛc. Conſuetudine ita Principes Imperij Jus venandi, mediante Inveſtiturâ, quæſiverunt; ut non niſi immediatè vel mediatè inveſtitis competat. *Modeſtin. Piſtor. conſil. 14. num. 25. & 27.* Ita quoque Jus Gentium in hoc de occupatione ferarum non ſublatum, ſed reſtrictum & limitatum, ut occupanti quidem concedatur, at non omni, ſed ei ſoli, cui fas ſit auxiliante inveſtiturâ; *Knichen in comment. ad jus Saxon. cap. 4. pag. 141.*

Kann alſo ex hinc inde deductis argumentis, dem Stifft kein Abbruch noch Verkleinerung an ſeinem habenden Rechte geſchehen; welches zu fernerem nachdencken geſtellet; & hoc in paſſu, à ſententia negativâ non recedendum puto; welches auch / juri, æquitati, & conſuetudini illius loci, allerdings gemeß. Judicio tamen aliorum ſemper ſalvo. Signatum.

N. N.

CONSILIVM LXXXVI.

Quæſtiones.

1. *An inaudita cauſſa, in territorio iſto, ubi prædium poſſidet, quis arreſtari poſſit; & an arreſtum illud de iure ſubſiſtat?*

2. *Item, an Reus, iniuſtè captus & detentus, expenſas, damna & ſumtus, tempore arreſti erogatos, refundere teneatur?*

3. *An ex ſimplici verborum prolatione, ſive comminatione diffidatio colligi queat?*

4. *An non propterea diffidator, ob factam diffidationem ad ordinarium iudicem remittendus?*

5. *Et denique, an taliter indebitè captus & carceratus, ob illatam iniuriam ad damna & intereſſe criminaliter agere poſſit?*

SVMMARIA.

1. Species facti, ſive caſus informatio.
2. In criminalibus, a capturâ faciendum proceſſus initium.
3. Quod tibi non vis fieri, alteri ne feceris, eſt juris naturalis.
4. Natura judici geminas aures attribuit, ut utramque partem, tam actorem, quam reum audiat.
5. Ab executione non eſſe faciendum initium, eſt juris naturalis traditur & num. 13.
6. Cajus Valerius Ædilis, contra Quintum Flavium ait: Nihil ſua intereſſe, nocens ne an innoxius periret, dummodo periret
7. Arreſti requiſita quatuor de jure civili traduntur: Juriſdictio, cauſſa, ordo & fama.
8. Forum competens, eſt locus delicti, ubi de criminibus & delictis agitur.
9. Nemo capi, arreſtari vel carcerari debet, niſi carcerationis aut capturæ cauſa præcedat.
10. Quæſtio de familia non habetur, niſi conſtet aliquem occiſum eſſe: nec ſatis, conſtare de facto, niſi etiam conſtet de facti qualitate, quod ſcilicet dolo factum ſit.
11. Res prius eſſe debet certa, antequam lex aliquid de ea diſponat.
12. Probare qui vult qualitatem, prius probet ſubſtantiam, in qua qualitas illa fundatur.
13. Cauſæ cognitio, antequam quis capiatur aut incarceretur, prius præcedere debet.
14. Nemo de jure civili, ante motam arreſtari aut exigi poteſt.
15. Judex in cauſis criminalibus incipere à capturâ perſonæ, niſi legitima præceſſerint indicia, haut poteſt.
16. Delicta non præſumuntur, ſed probantur.
17. Judices hodiè de communi conſuetudine non ſolent devenire ad torturam, niſi prius teſtes examinentur, indicia ſubminiſtrantes contra eum, qui capi debet.
18. Reus læſæ majeſtatis, de jure civili non capitur, niſi legitimis præcedentibus indicijs.
19. Captus de facto, de facto, ſine impenſa, relaxandus.
20. Reus ob delictum, ex quo pœna corporis non infligitur, carceribus aut arreſto non mancipatur.
21. Verbales injuriæ anno præſcribuntur.
22. Ad perſonale arreſtum, de jure Saxonico ut locum habeat, quatuor requiruntur.

23 Temerarius litigator in expenſas condemnatur; quod & de temerario arreſtatore intelligendum.
24 Injuriarum tenetur, qui alicui in contumeliam litem movet, aut arreſtari facit.
25 Judex, injuſtè aliquem in carcerem conijciens, aut arreſto detinens, injuriarum actione tenetur.
26 Accuſator, ad cujus inſtantiam quis capitur, ſive arreſto obſtringitur, ab expenſis, & earum condemnatione nunquam excuſatur, etſi juſta cauſſa ipſum a calumnia ſimul & injurijs excuſet.
27 Diffidatio, Abſag/oder Bevhedung/ eſt pacis violatio, belli nimirum & extremæ, ad bona, vitam, corpus & ſanguinem proſecutionis denunciatio.
28 Minas ſi dixerit, ſe velle vindictam facere, intelligitur de vindictâ juris, non facti, unde injuria non præſumitur facta, niſi delictum aut offenſio ſit ſubſecuta.
29 Minæ, per modum jactationis dictæ, præſumuntur in dubio, ſi offenſio nulla ſubſecuta fuerit.
30 Ubi eadem eſt ratio: ibi etiam idem jus & judicium eſſe oportet.
31 Perſonæ detentio majoris eſt ignominiæ, quam captura rerum.
32 Liber homo, ne in ſtipulationem quidem deduci debet, nec ejus caſus adverſa fortunâ ſeparari.
33 Quilibet Accuſator jure veteri per inſcriptionem ad talionis pœnam ſe obligare coactus.
34 Accuſator, niſi ſemipleniam pro ſe præſumtionem habet, de calumnia ex lege Remmia tenetur.
35 Accuſator de injurijs, & ad refuſionem damnorum tenetur; quando ex juſtâ cauſâ indiciorum præcedentium de calumnia conveniri nequit.
36 Captura in ſe continet injuriam perſonalem & indicium irretractabile.
37 Judex ſine ſufficientibus indicijs capiens & arreſtans, injuriarum actione tenetur.
38 Judex indebitè capto, ad damna & intereſſe tenetur, etiam ultra pœnam ordinariam
39 Et de calumniâ tenetur Judex, qui innocentem incarcerat, atque tali ratione ad ſimilitudinem ſupplicii punitur, quo puniendus erat captus, ſi fuiſſet culpabilis.

Wolgeborne/Edle/Geſtrenge/vnd Hochgelehrte/ wolverordnete Herren Appellation Præſident vnd Räthe: Gnädige/ großgünſtige Herren; In nachbeſchriebenem Fall iſt mir rechtlicher Belertung von nöthen/ vnd verhelt ſich derſelbe alſo.

INFORMATIO.

1 NAch abſterben † meines Vettern Quirini von der Olß Seeligen/ hat mein Schwager Johan von der Koß meiner reſpectivè Schweſterman/vnd Stiffmutter Bruder/das Gut Krußdorff innegehabt: Derowegen ich zu ihm kommen/ vnd wie es damit beſchaffen/ nachfragen habe wollen. Vber verhoffen aber/hat mein Schwager/ohne alle Vrſach zu meiner Ankunfft in dem Wirtshauſe den 8. Novemb 1600. mich beſtricken laſſen: der Geſtalt/ daß auff ſein Begehr/vnd Anhalten/von der Regirung dem Rath vnd Stattgerichten befohlen worden mir etliche vngeſtandene Articul vorzuhalten: Ich möchte aber auff die vorgehaltene puncta vor Antwort geben/was ich wolte/ja oder nein ſagen/ ſo were ihr Befehl/ daß ſie meine Perſon Handfeſte machen ſolten: welches auch geſchehen: Darwider ich zwar eingewendet/ erſtlich ich ſey ein freyer vom Adel: Vors andere, So weren auch die Sachen darumb ich beſprochen werden wolte/ extra territorium in Preuſſen geſchehen: da ich Fuß halten wolte/ auch gnungſam beſeſſen were: Ich habe aber mit dieſer vnd anderer Einwendung nicht gehöret werden können. Darauff bald folgenden Tages mein Schwager Johan von Koß eine beſchwerliches vnd weitläufftig Schreiben wider mich vbergeben/ vnd mich beſchuldiget/ſam ich wider jhn in Preuſſen etliche Drauwort ſolte geredet/ jhn injuriret vnd ſeiner Schweſter Gewalt zugefugt haben; vnd Proceß wider mich gebeten: auch den 17. Novemb. Anno 600. mit dieſen formalibus peinlichen wider mich geklaget: Ich hette jhm feindlich abgeſaget: einen Abſag/ oder Vhedebrieff mit eigener Hand geſchrieben/ jhn höchlichen geſchertzet/ vnnd gebeten: Im Rechten zuerkennen/ daß ich Inhalts der Rechte derowegen an meinem Leibe peinlich geſtrafft werden ſolte: Darauff auch den 12. Jan. 601. ein peinlicher Gerichtstag angeſtellet worden: Darwider ich cum revocatione ad animum, mit höchſter Beſchwer proteſtiret, die Peinligkeit hierauff eingeſtellet; vnd bey dem erſten Gerichtstage/ ſo den 5. Martij 601. gehalten worden/ neben der declinatoria fori, vnnd petition pro relaxatione arreſti alleine diſputiret worden; Ob ich per procuratorem könne agiren: Welches mein Schwager/ als peinlich Ankläger/ ex eo capite, nicht verſtatten wollen: Quod in criminalibus non admittatur procurator, ubi imponenda venit pœna corporis afflictiva.

Darauff aber erkannt worden: daß Beklagter Anwald zuläßlichen/ vnd ſey ſonſten auß allem Einbringen ſo viel zubefinden/ daß Kläger ſich auff die/ von Beklagten eingebrachte Exceptiones vnnd einwenden einzulaſſen ſchüldig: Darauff/ ſo wol wegen der gebetenen Relaxation deß Arreſts ferner ergehen ſolte/ was recht iſt: Diß Vrthel hat Kläger geleutert. Vnd als der 6. July zu der leuterungs proſecution angeſtellet geweſen/ iſt doch dieſelbe biß auff den 17. Auguſt. vnd dann weiter biß auff den 14. Octob. 601. prorogiret worden. Interim aber iſt das contrarium gravamen arreſti auff mir verblieben; vnnd habe ich in der Verſtrickung/ incognitâ cauſâ, ob es Recht/ oder Vnrecht bleiben müſſen: Alles zu dem Ende: weil mein Schwager oben gedachtes Gut Krußd. viel Jahr innegehabt; vnnd davon Rattung thun/ daſſelbe auch nunmehr abtretten ſollen: Damit hierdurch die Sachen ins weite Feld geſpielet/ ich durch weitläufftige Verzögerung defatigiret, vnnd etwa auß Furcht/ oder Vngedult auß der Verſtrickung weichen: Vnd hiemit wegen meines Zuſpruchs zu mehr gedachtem Gut/ vnd deſſen Nutzung: wo nicht in Verluſt/ doch in merckliche Gefahr/ mit Verſaumnung meiner Wolfahrt/ vnnd Verzehrung deß meinen geſetzet werden möchte.

Als nun den 14. Octobris die leuterungs proſecution erfolget; vnd darinnen vornemlich/ de non admittendo Procuratore diſputiret worden: Kläger auch ſein Libell dabey erkläret/ vnnd verbeſſert/ mit dieſem Anhang: daß ich an meine Freunde geſchrieben/ vnd begehret haben ſolte; Klägern im Durchreyſen auffzuhalten. Quod nunquam factum. Iſt darauff erkannt; daß es eingewandter Leuterung ohngeachtet/ bey vorgeſprochenem Vrthel billich bleibe: Würde auch Kläger mich Beklagten zu Verbeſſerung der angeſtelleten Klage gebührlichen erinnern laſſen: So ergehe darauff was Recht iſt: Vnd iſt diß Vrtheil den 17. Novemb. publiciret; auch folgendes die Sachen biß auff den 3. Februar. dieſes inſtehenden Jahres verſchoben worden: Dadann Kläger ſeine Klage zum dritten mal geendert/ vnnd verbeſſert. Ich hette jhn: nicht allein extra territorium vnnd auſſer Landes, ſondern auch in loco arreſti injuriret, vnnd meine vorhin/ wider ſeine Perſon außgegoſſene injurien widerholet: Ich aber im Excipiendo bey meiner declinatoria fori verblieben: mit anziehung vieler motiven, warumb ich litem zu conteſtiren, vnnd auff die Klage hauptſachlich dieſer Ort zuantworten nicht ſchuldig ſey. Daneben nullitatem arreſti deduciret, vnd concluſivè vmb deſſen relaxation, wie vorhin gebeten:

Darauff

Darauff den 18. Martij ein ſolch Vrthel erfolget : So viel die geklagte injurien anlanget / würde ich / als Beklagter / von der citation, vnd gegenwertiger Inſtantz billichen entlediget / vnd loßgezehlet / vnd Kläger derentwegen mit ſeinem zuſprechen an die ordentliche / dieſer Sachen / Obrigkeit gewieſen. Aber auff die geklagte beyhedung / ſey ich meines verwendens vngeachtet / mich einzulaſſen ſchuldig : vnd ergehe alsdann darauff auch wegen geſuchter relaxation deß Arreſts / was recht iſt. Diß Vrthel habe ich in puncto priori acceptiret, in poſteriori aber geleutert : vnd weil gütliche verhör interim erfolget / iſt die proſecution biß dato in ſuſpenſo verblieben / vnd mir den 30. Maij verſchienen / nach der gütlichen verhör / vnd dabey beſchehener Deduction, warumb der Arreſt / null vnd nichtig / auch derowegen billich zu relaxiren ſey / auff wider geſtellen vergönnet worden / ex arreſto zuziehen / vnd zu den meinen mich zu geſtellen. Es ſoll auch die wider geſtellung auff den October nehiſt künfftig geſchehen : vnd von mir zu rettung meiner Ehren notwrfft vnd augenſcheinlicher vnſchuld keines weges nachbleiben. Iſt demnach die frage :

1. Ob der Arreſt in formalibus & materialibus kräfftig oder aber ipſo jure null vnd nichtig?

2. Ob nicht mein Schwager / als zunöttender Arreſtant mir alle vnd jede bey wehrender beſtrickung auffgelauffene vnkoſten zuerſtatten ſchuldig?

3. Ob die geklagte bedrawung (deren ich doch nicht geſtändig) vor eine beyhedung zu halten ſey?

4. Da es keine beyhedung / ob nicht das den 18. Martij publicirte Vrthel billich dahin zuerklären ſey ; daß auch dieſer vermeinten beyhedung halber / Kläger / an die ordentliche dieſer Sachen Obrigkeit billich gewieſen werden ſolle?

Vnd dañ vors 5. Weil ich von dem 17. Novem. 1600. biß auff den 30. Maij. 1602. vber anderthalb Jar in der beſtrickung nulliter mit groſſem ſchimpff vñ ſchaden auffgehalten worden : Ob ich nicht dieſerhalb ſuper injuriis criminaliter zu klagen wol befügt?

Pro reſolutione primæ quæſtionis, wil Arreſtant, die materialia & formalia arreſti mit folgenden rationibus beſcheinigen.

1. Ich hette die geklagte injurien nicht in loco arreſti ſpargiret : Davon die Rechte ordnen : Quod quis ratione delicti, in loco commiſſi, forum ſortiatur.

2. Ich ſey wegen Krigßdorff im Lande belehnet / vnd derowegen der Landes Jurisdiction vnterworffen.

3. Habe an keinem Ort meinen bleibenden anffenthalt : Weil ich als ein freyer junger vom Adel vor dieſem hin vnd wieder in Franckreich / Niderland / Vngern / vnd andere Orte gereiſet : vnd derowegen propter incommoditatem conveniendi, an dem Ort ; da ich befunden / conveniret werden müſſen.

4. Sey widerulle Recht deß Reichs / vnd Sächſiſcher Rechte Ordnung / daß Kläger / als beleidigter / mir als dem Beklagten ſolte nachziehen : vnd daß ich nicht melioris conditionis, als er ſein könte.

5. Es ſey die klage vornemlich ſuper diffidatione ; davon in den Reichs-Abſchieden / klärlich verſehen ; daß die diffidatores an allen Orten deß Römiſchen Reichs / wo ſie anzutreffen / zu pflechten angenommen werden können.

6. Es ſey generaliter in delictis capitalibus verſehen / daß Beklagter / an allen Orten / wo er angetroffen / angehalten / vnd daſelbſt der proceſs vſque ad executionem wider jhn verführet / die execution aber dem ordentlichen Richter anbefohlen werden möge.

7. Vnd könne die beſtrickung / ſuper puncto der bedrawung auch darumb ſtatt haben / biß ſo lange ich cautionem de non offendendo præſtiret.

8. Wann auch endlich ein jedes delictum ehe vnd zuvor der ſchuldige zur hafft bracht / ſolenni proceſſu erſt außgeführet werden ſolte, würde ſelten ein criminoſus geſtrafft werden : vnd ſey derowegen in criminalibus verſehen : Quod à † capturâ faciendum ſit initium, &c. 2

Hiergegen aber / daß der Arreſt in materialibus & formalibus ipſo jure null vnd nichtig ſey / habe ich folgende argumenta vor mir :

Vnd iſt erſtlich dieſer an meiner Perſon / de facto, vber anderthalb Jahr committirte Arreſt / contra jus naturale, vnd inſonderheit / wider die allgemeine Regul : Quod † tibi non vis fieri, alteri ne feceris : wider die 3
Liebe deß nechſten ; vnd inſonderheit / wider die Schwägerliche affection vnd freundtſchafft / vmb deren willen auch die matrimonia in gewiſſen gradibus verbotten ſeyn : vnd dann wider das jus defenſionis, welches auch naturale iſt ; deſſen vermöge niemand ehe vnd zuvor er genugſam gehöret / oder vberzeuget mit einigem Vrthel / zugeſchweigen mit einiger execution nicht zubeſchweren : Vñ hat der Richter † von natur darumb zwey Ohr ; daß er 4
den Beklagten ſo wol / als Klägern ſolle hören : welches aber contra ordinem naturæ allhier nicht beſchehen : ſondern vielmehr befohlen worden : Ich ſagte auff die vorgehaltene puncta / was ich wolte / ja oder nein / ſo ſolte ich handfeſt ſeyn. Et ab † executione non eſſe faciendum 5
initium, iſt auch / quoad jus naturale vnvernemlich.

Ferner vnd vors ander / iſt dieſer / an meiner Perſon attentirte Arreſt auch contra jus Gentium. Sintemal in keinen Hiſtorien niemals geleſen / daß einig beklagter ehe vnd zuvor er gehöret / oder aliqualiter der beſchuldigten verbrechung vberwieſen / mit Arreſt oder ander execution beſchweret werden ſolle : Exemplo iſt Hiſtoria
† Caij Valerij Ædilis, deſſen zu ewigem ſpott in hiſtoria 6
Romana gedacht wird ; daß er contra Quintum Flavium einesmals geſagt habe : Nihil ſua intereſſe, nocens ne, an innoxius periret ; dummodo periret : Quod idem hoc noſtro caſu accidit : Ich möchte ja oder nein ſagen, ſo ſolte man mich gleichwol beſtricken.

Vors dritte / iſt auch dieſer Arreſt contra jus civile : Nach welchem ein jeder Arreſt † vier requiſita haben 7
muß : welche ſind : Jurisdictio, cauſa, ordo, vnd fama : *Bald. conſ. 150. Cal. de Proceß. execut. paſſim. Sichard. part 3. conſilior. conſil. 1.* Vnd ſind dieſe vier requiſita gleichſam die Richtſchnur / nach welchen ein jeder perſonal Arreſt juſtificiret, oder deſſen defect per contrarium reguliret werden muß ; dergeſtalt : Ob defectus Jurisdictionis, cauſæ, ordinis vnd famæ bey einigem perſonal Arreſt zubefinden / derſelbe auch ipſo jure null vnd nichtig ſey : In maſſen hoc noſtro caſu : per ſequentia. Der erſte defectus Jurisdictionis iſt dahero evidens vnd notoriſch ; weil die injurien, vmb deren willen ich belanget werden wil / nicht in loco arreſti ; Sondern auſſer Landes / vnd in Preuſſen beſchehen ſeyn ſollen : Vnd aber die Rechte außdrücklichen vermögen : Quod forum † competens, 8
vbi de delictis & criminibus agi oporteat, ſit locus delicti ; *tot. tit. C. vbi de Crimin. agi oport. cum ſimilibus.* Dahin auch dieſe allgemeine Regulen gehörig : Quod actor rei forum ſequatur : & quod Juris ordinem inverti ; vt non actor rei ; ſed reus actoris forum ſequatur : Item, Quod remiſſio fieri debeat ad judicem loci, &c. Item : Quod ab incompetente judice tum demum capi poſſit debitor, ſive reus, ſi de fugâ ſit ſuſpectus, per jura vulgò nota. Welches allhier gar nicht iſt. Der defectus cauſæ iſt dahero evidens vnd notoriſch : Sintemal ich an einigen injurien, bedrawung / oder beyhedung im wenigſten nichts geſtändig : auch von mir côtra affinem nicht zuvermuten : cùm talia, quæ facti ſunt, non præſumantur : Im geringſten auch nicht erwieſen : noch in ewigkeit zuerweiſen möglich. Nun ſagen aber die Rechte außdrücklich : Niſi † 9
carcerationis & capturæ cauſa præcedat, neminem capi, arreſtari, vel carcerati poſſe : Cauſſa autem ipſum delictum corpus, de quo niſi conſtet notoriè, judex ad

capturam devenire non poteſt. Eſtq; hæc Dd. omnium,
non ſolùm communis & practica opinio; ſed ab ea etiã
diſcrepare neminem teſtatur, *Farin. de inquiſit. quæſt. 2. n. 1.*
addens ibid. ita omnes Dd. exclamare. per text. expreſſ. in l. 1. §.
item illud. vbi Bartol. & omnes Dd. ff. ad Syllan. cujus verba hæc
10 *ſunt*: Item illud ſciendum eſt † niſi conſtet occiſum eſſe,
nõ haberi de familia quæſtionem. Liquere igitur debet,
ſcelere interemtum, vt Senatus Con. locus ſit. Vnde am-
plius infert not *Dd. & in ſpecie Boßius tit. de delicto. n. 40.* Non
ſatis eſſe conſtare de facto, niſi etiã conſtet de qualitate
facti, quod ſcilicet dolo factum ſit: In tantum, vt nec ad
examinandũ, nedum ad capiendum reum, Judex deve-
nire poſſit, niſi de delicti corpore conſtet: *Marſil. conſ. 8.*
n. 1. & conſ. 12. n. 32. & ſeq. & conſ. 14. n. 13. Roland. conſ. 51. n. 9.
& ſeqq. vol. 1. Anton. Gabriel. lib. 7. tit. de crimin. concl. 17. n. 5.
Ratio hujus vulgaris & veræ concluſionis eſt: Quia, vt
11 inquit, Boſſius, *in tit. de delictis. num. 26.* Regulare eſt †
in qualibet materia, quod vbi lex aliquid diſponit re-
ſpectu certæ rei, debet prius de illa re conſtare, *l. Divus.*
ff. de teſtam. milit. gloſ. in l. ad diſſolvend. verſ. accuſare. de deſponſat.
12 *impuber.* Et qui † vult probare qualitatẽ facti, debet prius
probare ſubſtantiam, in qua illa qualitas fundatur: *gloſ.*
in l. ſi arbitr. ff. de probat. & paſſim Dd. vbi hoc etiam addunt:
Quod ſi Princeps moto proprio mandaret contra ali-
quem mandari, adhuc tamen id intelligi debere, ſi con-
ſtet de delicto, & non contra. Der defectus ordinis iſt
dahero evidens vnd notoriſch: Sintemal ab executione
man den anfang gemacht; mit dieſer Anordnung: Jch
möchte auff die vorgehaltene articul, ja oder nein ſagen; ſo
ſolte man einen als den andern weg mich beſtricken; vn-
13 verhörter Sachen: Da doch billich † die verhör vnd co-
gnitio cauſæ vorhergehen ſollen: Ab executione enim nõ
eſt faciendũ initium. Et quod arreſtum, neq; in res, neq;
in perſonam, prætenſi debitoris vel rei decerni & admit-
ti debeat, niſi debito per inſtrumentum, vel aliam ſcri-
pturam fide dignam probato: *Bart. in l. luſibus. num. 21. C. de*
agr. & cenſit. lib. 10. Iaſon in l. ſi fidejuſſor. §. fin. n. 12. qui ſatisdar.
cog. Coler. de proceſſ. exec. part. 3. c. 4. n. 28. per l. fin. C. de edict. D.
Adrian. tollend. Welche deciſio auch in den Churfürſtlichen
Sächſiſchen dieſer Ort Landüblichen Conſtitutionibus
14 approbiret vnd angenommen iſt. So kan auch † Jure civi-
li, ante moram niemand exigiret, weniger Arreſtiret wer-
den; *per text. expreſſ. in l. mora. verb. difficiles. ff. de Vſur. & jura*
concordantia.

Jn ſonderheit ordnen vnd wollen die Rechte außdrück-
15 lich vnd in ſpecie: Judicem † in cauſis criminalibus inci-
pere à captura perſonæ, niſi legitimis præcedentibus in-
diciis, non poſſe: *Marſil. in pr. crimin. §. conſtante. n. 1. vbi alleg.*
Dd. in Clem. 1. de homicid. & text. in l. 1. vbi idem Marſil. hoc etiam
notat. ff. de quæſtionib. & in l. penultim. vbi gloſ. C. eod. Roland. conſ.
17. n. 2. vol. 3. Clar. in pr. crim. q. 28. verſ. ſcias autem. Fundamé-
tum eſt indubitatum: Nam cur deberet aliquis capi, ar-
reſtari, aut in carcerem cõjici, niſi ſuſpectus eſſet de de-
licto commiſſo: Hoc ſanè maximam injuriam irrogat,
maximumq; adfert præjudicium: quod nemo ſanę men-
16 tis negaverit: Delicta † enim non præſumuntur, ſed ꝓ-
bantur. Igitur Judici etiam non permittitur, vt ſtatim
accuſatione auditâ, vel denunciatione ſeu querela, abſq;
vllis legitimis indiciis & ſuſpicionibus debeat aliquem
capiendum & ad carceres deducendũ curare: notabili-
ter *Farin. 9. controv. 55. in fin.* Diciturq; capturã injuſta &
indebita ratione ordinis, non ſervati. Ordo autem tunc
ſervatus non dicitur, per judicem, quando mandat ali-
quem, capi de facto, ex abrupto, ex ſua propriâ cervice
(wie in dieſem Fall geſchehen) nullis vel nõ legitimis prę-
cedentibus indiciis. *Roland. à Vall. Marſil. Angel. d. locis. Farin.*
in pr. crimin. tit. de carceribus & carceratis. q. 27. n. 112. Et pro-
17 pterea, quod hodie † Judices de communi conſuetu-
dine non ſoleant devenire ad torturam, niſi prius exa-
minentur teſtes, ſubminiſtrantes indicia contra eum,
qui capi debet: *teſtatur Angel. de Caſtro, inter conſ. crimin. di-*
verſ. conſ. 94. n. 2. lib. 1. refert. Clar. in pr. crimin. §. fin. q. 28. verſ.
ſcias autem ante medium. In tantum, vt etiam † in atrociſſi- 18
mis criminibus, putà, in crimine læſæ majeſtatis, de jure
aliquis capi non poſſit, niſi legitima præcedant indicia:
notabiliter tenent & in ſpecie tradunt Dd. poſt gloſ. & Bart. in l. ſi
quis alicui. C. ad l. Iul. majeſtat. Roland. conſ. 17. num. 3. vol. 3. ſeq.
Farinac. d. quæſt. 27. n. 114. vbi plures allegat. Qualia autem
ſint indicia ad capturam & torturam ſufficientia, judicis
arbitrio permittitur: *l. 1. ff. de cuſtodia reorum, vbi Vlpianus*
reſpondet. De cuſtodia reorum Proconſulem exiſtimare
ſolere: vtrum in arreſtum & carcerem recipienda ſit
perſona, militi tradenda, vel fidejuſſoribus cõmittenda,
vel etiam ſibi. Hoc autem vel pro criminis, quod objici-
tur, qualitate, vel propter honorem, aut propter amplis-
ſimas facultates, vel pro innocentia perſonæ, vel pro di-
gnitate ejus, qui accuſatur, facere ſolet. Dahero dann
ferner / quoad hunc defectum ordinis im Rechten auß-
drücklich vnd klar verſehen: Quod † captus de facto: de 19
facto etiam ſit relaxandus, ſine impenſa: *l. fin. §. nullo. de lib.*
hom. exhibend. Gabriel. tit. de reſtit. Spol. concl. 1. n. 19. in 4. am-
pliat. princip. vbi plures allegat. Quoad defectum famæ, iſt
endlich evidens vnd notoriſch; daß ich nicht allein eines
alten anſehenlichen Geſchlechts: Darein Arreſtant mein
Schwager ſich zwiefach befreundet vnd beſchwägert; Jn
deme er meine Schweſter geheuratet / vnd hinwiderumb
meinem Vatter ſeine Schweſter zur Ehe geben: ſondern
auch von jugend auff aller Adelichen Tugend mich beflieſ-
ſen; vnd dißfals an meinem fleiß / vnd Adelichen vorſatz
nichts erwinden laſſen: vnd endlich / daß kein ehrlicher
Mann / er ſey wer er wolle / im wenigſten vnd gröſten eini-
ger vnthat mich nicht beſchuldigen kan / auch die zeit mei-
nes Lebens nicht beſchuldiget hat. IV. das Jus Saxonicum
anlangende: Jſt in demſelben auch klar verſehen; wann
eine verbrechung / ſie ſey gleich groß oder klein (daran doch
allhier gar nichts geſtanden wird) vbernächtig worden;
daß alsdann Beklagter da er hernacher angehalten oder
handfeſt gemacht / ohne vnterſcheid / oder ohne auffbürg-
ſchafft / ſi ſit poſſeſſionatus, loß zu laſſen: Landr. *libr. 1. art.*
70. & lib. 2. art. 5. gloſ. art. 27. Weichbild. verb. iſt aber die
Sache alſo gewandt. Quo caſu ſufficere inquit Colerus,
de proceſſ. execut. part. 2. c. 3. n. 81. Si poſſideat in loco mobi-
lia ad valorem Wergeldi aſcendentia, *text. eſt expreſſ. dict.*
artic. 5. lib. 2. Landtr. Idem de juris communis proviſione
tradit, *Clarus lib. 5. Sententiar. §. fin. q. 46.* Quod † nempe ob 20
delictum, ex quo pœna corporis non infligitur, reus car-
ceribus aut arreſto non mancipetur: *Gomez. var. reſolut. de*
delictis. c. 9. n. 8. gloſ. Landtr. *artic. 5. lib. 2. circa fin. vbi dicit, quod*
ille articulus intelligendus ſit de caſu; da keine handhaffte
that iſt.

Nun iſt aber diß / was geklaget wird / wann es ſchon
eine verbrechung hette ſein ſollen; mehr dann tauſentmal
vbernächtig / vnd dazu auch vorlengſten præſcribiret:
1. Cum † verbales injuriæ anno præſcribantur: Alſo / daß 21
Klägern keine klage weiter zu ſtehen kan: zugeſchweigen /
daß meine Perſon männiglich bekandt / Kläger mein
freund / vnd zweifacher Schwager, ich auch im Lande ge-
nugſam geſeſſen.

Jn Summa / daß nach † Sachſen Recht ein Arreſt 22
perſonale ſtatt habe / wird erfodert: 1. Debitum eſſe li-
quidum. 2. Debitorem immobilia non poſſidere. 3. De
fuga eſſe ſuſpectum, vnd dann 4. Si captura fiat à Judice
incompetente, vt denegatio juſtitiæ præceſſerit, atq; ar-
reſtatus remittatur ad Judicem fori.

Dieſe vier requiſita ſind in dieſem Fall gar nicht zube-
finden: Sintemal kein debitum liquidum, oder cauſſa li-
quida allhier iſt: Jn deme Kläger zwar libellando auff
peinliche ſtraffe gehet / welche ſecundũ delicti qualitatem
nur à Judice cõpetente moderiret werden muß; ſolches
aber noch zur zeit nicht geſchehen: Ja auch der Judex loci
delicti prætenſi, von jhme biß hero nie erſucht worden:
vnnd wird die zeit coram ordinario künfftig geben:

Ob Kläger einige action haben könne: Wann ſchon vor
vielen Jahren was injurioſi von mir geredet ſeyn ſolte:
Quod negatur: Weil er ſo viel Jahr hero ſtill ge-
ſchwiegen.

So iſt auch notoriſch, quoad defectum ſecundi, ter-
tij & quarti requiſiti. daß ich im Lande genugſam Be-
gütert: vnd bekennet Kläger in ſeinen Satzſchrifften ſelbſt;
daß mein Vatter / mir vnd meinen Brüdern ſtattliche
Lehengüter hinterlaſſen: Item; daß ich bißhero in Für-
ſten vnd Herren Dienſt mich auffenthalten; vnd zu mei-
nem Schwager nicht würde kommen ſeyn / wann ich jhn
ſuchen wollen. Vnd dann daß Kläger bey meiner ordent-
lichen Obrigkeit niemals die zeithero geklaget / viel weniger
jhme juſtitia denegiret worden.

Pro reſolutione ſecundæ quæſtionis, die erſtattung
der vnkoſten betreffende: Erſtlich hat zunöthender Arre-
ſtant der Regierung Caution ſuper indemnitate præſti-
ren müſſen: Daß er ſie nemlich allenthalben wolle ſchad-
loß halten: Darauff auch die beſtrickung abſque omni
cauſæ cognitione, vnd dergeſtalt erfolget: Ich möchte
gleich ja oder nein ſagen / ſo ſolte man mich handfeſte
machen, vnd diß darumb: Weil Kläger genugſam ver-
ſtand gethan / die Gerichte dieſerhalb ſchadloß zuhalten.

2. Vnd wollen die Rechte außdrücklich: Quod ca-
ptus de facto, de facto etiam ſit relaxandus, ſine impen-
ſa, & cum refuſione damnorum & expenſarum: *l. fin. §.
nullo. de lib. hom. exhibend.*

3. Nun iſt aber genugſam außgeführet / daß dieſe ca-
ptura nullo jure, ſondern bloß de facto geſchehen ſey; zu-
wider allem Recht / vnd aller billigkeit.

23 4. Wie nun ſonſten in caſu, quando † quis temerè,
& ſine juſta cauſa litigavit; ein jeder temerarius Litiga-
tor in expenſas, condemniret wird: *§. hac autem omnia.
vbi Dd. Inſtit. de pæn. temer. litig. l. 4. C. de fruct. & lit. expenſ.
Menoch. 2. arbitr. judic. q. c. 177.*

5. Alſo iſt vielmehr de temerario Arreſtante dieſes zu-
24 verſtehen. cum † etiam injuriarum teneatur, qui alicui in
contumeliam litem movet, aut arreſtari facit: *l. injur. 13. §.
3. ff. de injur. Bart. in l. item apud. 15. n. 1. eod. §. 1. verſ. ſed etſi. eod.*
25 *cum ſimil.* adeò, vt † judex etiam injuriarum actione te-
neatur, qui aliquem injuſtè in carcerem conjecit, aut
arreſto detinuit: *per notata Fachinæi lib. 9. controverſ. cap. 57.*
maximè, ſi perſona ſit nobilis, cujus fama, honor & exi-
ſtimatio læditur, vt hoc in caſu.

26 6. In terminis, quod † accuſator, ad cujus inſtantiam
quis capitur, ſive arreſto obſtringitur, ab expenſis, &
earũ condemnatione nunquã excuſetur, etſi juſta cauſa
ipſum excuſet à calumniâ ſimul & injuriis: tenet *Boſſius
tit. de accuſat. nu. 28. & ſeqq. & plures ibid. allegati: vbi rationem
addunt.* Etſi enim ex famâ & indiciis vel alia de cauſâ ex-
cuſetur quis à calumnia, & injuriis: minimè tamen eum
excuſari ab expenſis, ex quo perſeveravit in producẽdo,
cum debuerit prius conſiderare & peritiores conſulere,
an per illud factum probaretur accuſatio inſtituenda.

Pro reſolutione tertiæ quæſtionis, ob diß / was geklaget
wird / eine bevhedung ſey? Iſt zuerwegen.

1. Daß Kläger Arreſtant in ſeinem erſten ſchreiben es
bloß eine bedrawung nennet / vnd mir ſchuld gebet / ſam
ich jhn bedrawet / daß ich mich an jhm rechnen wolte; dar-
umb / weil er meinen Vatter / deme er die Schweſter ge-
ben / in favorem der Stieffmutter / wider mich vnd mein
Geſchwiſter verhetzet: Dergleichẽ aber doch nie geſchehen.

2. Wie er dann auch in ſeinen Schrifften variando
ſetzet: Ich hette mich der bedreulichen Wort vnd injurien
auch in loco arreſti zu etlichen malen verlauten laſſen.

3. Sonderlich aber hat Kläger in der gütlichen Ver-
hör / es bloß eine bedrawung genennet: vñ aller bevhedung
durchauß geſchwiegen.

4. Zumal aber in der Klage im wenigſten nicht ſpeci-
ficiret: wie die formalia etwa ſollen gelautet haben / dar-
auß ein Abſage zu ſchlieſſen ſeyn ſolte.

5. Da doch ex verbis & facto ſubſequente ein jedere
abſage / vermöge der Reichs Abſchiede geurtheilt werden
muß.

6. Vnd wird Inhalts der peinlichen Halßgerichts-
Ordnung art. 128. Item / d' Reichs Abſchiede an. 1521. vnd
an. 1555. zu einer abklage od' abſage copulativè erfodert; die
bedrawung vnd daß auff beſchehene bedrawung bald dar-
auff erfolge die außtrettung an ſolche Ende / vñ zu ſolchen
Leuten / da mutwilliger beſchediger endhalt iſt. Daß endlich
auch ein Abſag-Brief dem abgeſagten werde zugeſchickt.

7. Dannenhero auch die Dd. diffidationem alſo de-
finiren: Quod † ſit pacis violatio, belli nimirum, & ex- 27
tremę, ad bona, vitam, corpus & ſanguinẽ proſecutionis
denunciatio: *Petr. Frid. Mindan. de proceſ. Cam. extr. lib. 1.
cap. 25. num. 1.*

8. Wann ich nun ſchon den vngeſtandenen Fall zu-
ſetzen / vor etlichen Jahren in meinen faſt vnmündigen
Jahren einer bedrawung wid' Klägern mich hette verlau-
ten laſſen: wie doch nicht geſchehen; könte doch dahero keine
bevhedung wid' mich erzwungẽ werdẽ: weil darauff nichts
erfolget: Ich nicht außgetretten; od' zu ſolchen Leuten mich
nicht geſellet / da mutwilliger beſchediger auffenthalt gewe-
ſen: ſondern eine zeitlang an deß Klägers Tiſch geweſen /
an Fürſten vnd Herren Höffen gedienet / in Franckreich /
Niderland / Vngern / vnd andern Orten / als ein junger vom
Adel mein glück verſucht / aller Adelichen Tugenden mich
beflieſſen / vnd dahin gearbeitet; damit ich in der Frembde
was ſehen / hören / lernen vnd hiernechſt mir ſelbſt zu nutz /
vnnd meinem Adelichen Geſchlecht zu ruhm ſolches
brauchen möge.

9. Es könte auch die bedrawung / poſito, daß einige võ
mir gehöret ſeyn ſolte / pro ſimplici injuria nicht angegeben
oder geklaget werden: Dann ob ich ſchon geſagt hett; ich
wolte mich rechnen: daß Kläger meinen Vatter / wider
mich / vnd meine Geſchwiſter verhetzet; damit er der Stief-
mutter / ſeiner deß Arreſtanten Schweſter deſto mehr an
vnd auffhengen möchte: maſſen auch beſchehen: Were
doch dieſes vor kein delictum, vnd keine injurien zuachtẽ.
Minans enim † ſi dixerit, ſe velle vindictam facere, in- 28
telligitur de vindictâ juris, non facti: Indeq; injuria non
præſumitur, niſi ſit perſona quæ ſolita eſt minas exequi.
Item; niſi factum, aut delictum, ſive offenſio ſit ſubſe-
cuta. Wie aber allhier gar nicht beſchehen: Sintemal Ar-
reſtant die zeit ſeines Lebens im geringſten von mir nie-
mals beleidiget; ſondern vielmehr geehret worden: Wie ich
dann auch auß Schwägerlicher zuverſicht zu jhme kom-
men / vnd wie es allenthalben vmb das Lehengut Krigs-
dorff / auch die dazu gehörige Brieff vnd Siegel bewandt /
von jhme / in gut vnd Schwägerlicher freundſchafft mich
erkündigen wollen. Inq; dubio † ſi offenſio nulla ſubſe- 29
quatur, minæ, per modum jactationis dictæ præſumun-
tur: aut ex juvenili calore, ſi juvenis minas dixerit: latè
Proſper *Farinac. de Indiciis q. 51. per totum.*

Pro reſolutione quartæ quæſtionis iſt kein zweiffel / daß
auch dieſer Punct der geklagten bevhedung / ad judicem
ordinarium zu remittiren, vnd das Vrtheil Leuterando
dahin zu erkleren ſey.

1. Weil daſſelbe Vrthel klar vermag: So viel die ge-
klagte injurien anlanget / daß ich von gegenwertiger In-
ſtantz billich erlediget / vnd loßgezehlet / vnd Kläger derent-
wegen mit ſeinen zuſprüchen / an die ordentliche dieſer
Sachen Obrigkeit gewieſen. Welche Vrthel auch nun-
mehr ſo weit res judicata worden.

2. Weil auch bißhero genugſam außgeführet iſt: Ob
ich ſchon einiger drawwort mich ſolte haben verlauten laſ-
ſen; daß ich mich rechnen wolte: Daß doch ſolche minæ
vnd bedrawungen keines weges pro diffidatione zuhal-
ten / auch pro ſimplici injuria nicht zuachten: vnd da
ſchon dannenhero injuriarum actio erhoben werden wol-
te; dieſelbe leicht zuwiderlegen ſey: Vbi autem † eadem 30
eſt ratio: ibi etiam idem jus & judicium eſſe oportet.

Pro reſolutione quintæ quæſtionis
iſt zuerwegen:

1. Weil gleichwol Arreſtant, wie auß ſeinen vnderſchiedlichen Klaglibellen vnnd ſchrifften einbringen zuſehen/alles peinlicher art nach/ cum prætenſione criminis eſſorum iſſuum, mit höchſter verbitterung vorbracht/alles auff torturen geſtellet/ vnd heffiger gemacht/ als ob die Sachen mehr dann einen Todſchlag betreffe/ wie ſonſten in flagrantibus delictis bräuchlichen: Da doch per deducta, die Klage allein ſuper injuriis verbalibus multorum annorum lapſu, ſchon diu præſcriptis hat ſeyn ſollen: vnd auch daneben/ de facto, & ſine omni cognitione cauſæ, mich gantzer anderthalb Jahr vber handfeſt gehalten.

2. Vnd beſagen die Rechte außdrücklich: Quod
31 † majoris ſit ignominiæ detentio perſonæ, quam captura rerum: *Bald. in l. penult. num. 14. C. mandati.* Cum
32 liber † homo ne in ſtipulationem quidem deduci debeat, nec ejus caſus adverſa fortuna ſeparari: *§. penult. Inſtitut. de inutil. ſtipulat. l. liber homo ff. de Verb. Oblig.*
33 3. Auch hat jure vetere, ein jeder † Accuſator per inſcriptionem ad talionis pœnam ſich obligiren müſſen: *L. 1. §. calumniatores ff. ad SCt. Turpill. l. final §. 1. C. de accuſat. l. fin. C. de calumn. l. libellorum. l. 3. C. qui accuſar. non poſſ. Authent. ſed novo jure. C. de adult.* Nulla enim ſalus Reipublicæ major, quàm eos, qui alterum accuſant, non minus de laude & honore ac de fama ſua, quàm illos, qui accuſantur, de capite & fortunis ſuis pertimeſcere: *Cic. de divinat.*
34 4. Tum & de † calumnia ex lege Rhemmia tenetur Accuſator: niſi ſemiplenam habeat præſumtionem pro ſe: ex qua calumniæ pœnam evitari notant: *Farin. in prac. crimin. q. 16. n. 41. & relati ibidem.*
35 5. Nihilominus tamen † de injuriis, & ad refuſionē damnorum tenetur Accuſator, quando ex juſta cauſſa indiciorum præcedentiū de calumnia conveniri nequit: *Alexand. conſ. 11. n. 4. vol. 1. Socin. Sen. conſ. 118. lib. 1. Boſſius de accuſat. n. 20. Maſcard. concl. 254. n. 17.* Vbi concludenter tenent & conſulunt: ſi viderit accuſatus accuſatorem ex aliqua cauſſa poſſe excuſari à calumnia, putà, ſi vllo modo juſtam habuerit litigandi cauſſam, cautelam eſſe, ut injuriarum agat, cujus medio per indirectum conſequetur id quod agendo de calumnia conſequi nequit: Vt enim cauſſa excuſet à calumnia, minimè tamen excuſat, quin injuriarum actione teneantur.

6. Nun hat in dieſem Fall zunöthender accuſator, als er peinlichen Proceß zu Leib vnd Leben/ Haut vnd Haar/ wider mich erhaben vnd an meinem Leibe peinlichen mich zu ſtraffen Libelliret, kein einig indicium gehabt/ oder bey den Gerichten vorbringen können: ſondern iſt auff ſein bloß angeben/ abſq; omni indicio, die peinliche Klage in den Gerichten von jhm angenommen worden: Denen er aber pro indemnitate caviren müſſen. Welches aber (quando nimirum accuſator indemnitatem promittit.) kein ordentlich Mittel iſt/ dadurch man ad accuſationem & capturam gelangen möge: Wird auch im Rechten inter cauſſas quæ à calumnia & injuria liberant, nirgends befunden. Ergo haut dubiè non modò de injuriis & damnis, ſed imprimis de calumnia etiam tenetur.

36 7. Gleichsfals iſt de † captura im Rechten zubefinden: Quod contineat in ſe injuriam perſonalem & judicium irretractabile: *Bald. in l. per diverſas. C. mand. & in l. vlt. C. de in integr. reſtit. Iaſ. in l. 4. §. ſi quis condemnatus. num. 22. &*
37 *ſeqq. vbi & Paul. de Caſtr. col. 2. ff. de re judic.* tum etiā † judex, ſine ſufficientibus indiciis capiens & arreſtans, injuriarū actione tenetur: *l. nec magiſtratibus. ff. de injur. vbi Vlpian.* Nec magiſtratibus, inquit, licet aliquid injurioſè facere: ſi quid igitur per injuriam fecerit magiſtratus, injuriarum poteſt conveniri. Idq; ampliatur: Quod vltrà pœnam ordinariam teneatur etiam iſto caſu judex indebitè capto ad damna & intereſſe, *gloſ. in l. 2. § ſimili modo, verb. retentus. ff. ſi quis cautionibus. Parſ. in tr. Syndic. in verb. Carcer, & carceratus. c. 2. incip. An poteſtas. n. 7. verſ. magiſtratus.* Amplius & de calumniâ tenetur Judex, qui innocentē carcerat, & ſic ad ſimilitudinem ſupplicij punitur, quo puniendus erat captus, ſi fuiſſet culpabilis; *Bald. in l. 2. per illū text. C. de his, qui latro. quem ſeqq. Parſ. de Putr. in tr. de Syndic. verb. captura. c. 2. incip. quia plerumq, officiales. num. 3. Marſil. in pract. §. conſtante. nu. 3. Roland. à Valle, conſ. 17. num. 4. vol. 3.* Cui pœnæ calumniatorum arbitraria hodiè ſucceſſit: poſteaq; exſula talionis pœna receſſit: Quam arbitrariam ad mortem extendi poſſe, jus & recepta Dd. eſt opinio. Dieſem allem nach gebethen Ew. Gn. vnd Geſtr. auff ob deducirte fünff vnterſchiedene Fragpuncte deß Rechtens mich zuberichten.

1. Ob nicht der Arreſt auß angezogenen defecten zu Recht vnbillich vnd vnkräfftig/ auch derowegen ohne allen meinen entgeld zu relaxiren, vnd Ich davon gäntzlich zu abſolviren ſey?

2. Ob nicht vnbefugter Arreſtant, alle vnd jede bey wehrender anderthalb Jähriger beſtrickung auffgelauffene vnd verurſachte vnkoſten/ ſo viel deren durch deß Wirts Zettel vnd ſonſten liquidiret werden können/ ohne einige moderation zuerſtatten/ vnd zubezahlen ſchuldig?

3. Ob die geklagten minæ vnd bedrawungen/ daß ich an Arreſtanten mich rechnen wolte. (Daran ich aber doch nichts geſtändig bin) wann ſie ſchon wider mich erwieſen werden könten/ vor eine diffidation vnd Landfriedbrüchige abſage zuhalten/ ſo vermöge deß Reichs Abſchiede zuſtraffen?

4. Da es keine beredung. Ob nicht das Vrthel/ ſo den 18. Martij publiciret worden/ in poſteriori puncto dahin billich zuerklären ſey: Daß auch dieſer bedrawung halber Kläger an die ordentliche dieſer Sachen Obrigkeit billich gewieſen werden ſolle?

5. Weil zunöthender Arreſtant, ohne einig indicium, auch ſine omni cauſſæ cognitione, vnd ohne alle verhör/ mich de facto gantzer anderthalb Jahr vber/ in beſtricknüß gehalten/ auch ſuper injuriis, ſo in meiner jugend vor etlichen Jahren geredet ſeyn ſollen; aber nie geſchehen/ oder in multiplici annorum lapſu längſt præſcribiret ſeyn peinliche klage/ auff Leib vnd Leben/ wider mich in offentlichem Gericht/ coram incompetente judice, ſchrifftlichen vbergeben: Ob ich dahero ſuper injuriis criminaliter jhn hinwiderumb zubelangen befugt?

Ein ſolches/ neben verrichtung der gebühr/ vmb Ew. Gn. vnd Geſtr. hinwiderumb gehorſamlich vnd vnterdienſtlich zuverſchulden erbötig vnd gefließen

Caroll von der Olß.

CONSILIVM LXXXVII.

Quæſtiones.

1 *An certi, juratique Advocati in aliquo Iudicio ſint conſtituendi, ita vt præter eos, nemo alius admittatur?*

2. *An juramentum calumniæ in ſingulis actionibus ab Advocatis & Procuratoribus de novo deponendum.*

3. *An certum pretium Advocatis conſtitui debeat.*

SVMMARIA.

1 Inutilia in benè conſtitutis judiciis non admittenda.
2 Procurator ſive Advocatus ad patrocinium non admittendus, niſi à Præceptoribus, vel Academiis, aut magiſtratu, ſub quo antè vixit, vitæ ſuæ tranſactæ atq; eruditionis, proferat teſtimonium.
3 Nemo deſerendus: ſed ope & defenſione quilibet ſublevandus.
4 Defenſio juris eſt naturalis, quæ & diabolo permittenda.
5 Iuramentum calumniæ nec in Miſnia, nec aliis benè conſtitutis judiciis obſervatur.
6 In judiciis ſummariis juramentum calumniæ non exigitur.
7 Advocatorum ſalarium juxta proportionem geometricam expendi debet.

8 Pretium Advocatorum, honorarium duntaxat eſt, non pretium.

9 Præmia & pœnæ iuxta leges proportionis Geometricæ inſtitui debent.

10 Facta ſunt infinita; & infiniti, non niſi infinita eſt, & eſſe poteſt regula, æquitati conſona.

11 Pauper ob paupertatem non deſerendus: nec dives patrocinio, contra conſcientiam adiuvandus.

12 Civilis ſapientia res eſt ſanctiſſima, quæ nummario precio nec æſtimanda, nec dehoneſtanda venit.

Implorato DEI Patris & Filij, & Spiritus Sancti numine & ſuffragio.

AD primam igitur propoſitæ quæſtionis deciſionem
videtur negativè reſpondendum. 1. Weil es vn-
1 nöthig: Sintemal in wolbeſtelten † Gerichten / allein de-
me genugſam vorgetrachtet wird / was zu abſtellung der
vnrichtigkeit / ſo mit den Advocaten vnd Procuratorn vor-
2 lauffen möchte; dienet / nemlich / daß kein † Advocat oder
Procurator zum patrociniren zugelaſſen werden ſolle / er
habe dann zuvor vnd vor allen dingen / von ſeinen Præceptoribus auff Vniverſiteten, vnd anderer örter Obrigkeit / darunter er ſich zuvor weſentlich auffgehalten / oder in jrer beſtallung geweſen / ſeines lebens / wandels / qualitet vnd geſchickligkeit ſchrifftlich zeugnüß dem Ampt vnd den verordneten exhibiret.

2. Ab inconvenienti & difficili; Weil es beſchwerlich: Sintemal die Beſtallung zweyer oder mehr gewiſſen Advocaten in receſſu eine gewiſſe beſoldung ex publico mit ſich bringet: Dahero dem Lande eine newe beſchwerunge zuwechſt.

3. Weil es vnmöglich: Sintemal kein gelehrter Advocat zum judicio ordinario ſich vereyden / vnd den vnvermögenden (derer viel im Lande ſind) gratis zu patrociniren ſich wird verbinden laſſen / dergeſtalt / da ohne diß / vnd neben jhme andern qualificirten Perſonen die freye practic offen ſtehen ſolte.

4. Propter æmulationem inter juratos & non juratos. Was dieſe nicht annehmen wolten / propter odium & pretij vilitatem, das müſten Jehne gezwungen thun / vmb jhr deputat.

5. Inviſitatum eſt in Sileſia, aliiſq; in locis & judiciis benè conſtitutis, nec vſu obſervatur; certos Advocatos, eoſdemq; juratos conſtituere.

6. Foret periculoſum: Dann die Gerichte vnd Landſtände würden ſolche Advocaten annehmen / die jhnen mehr anhingen: würden jhnen den beſten beſtellen / vnd die in Städten vberhöern oder beſchweren: Erforſcheten alles in Städten: Vnde non apparet, daß ein Levamen dem Lande zuwachſe.

7. Cauſſæ ſind offtmals nicht darnach / daß einer ein ordinarium nehme: Es thut einer dem andern bißweilen was zu gefallen.

3 8. Nemo † deſerendus; ſed cuilibet auxilio, conſilio,
4 ope & defenſione ſuccurrendum: Eſt enim † defenſio
juris naturę, cuiq; permiſſa: *l. 5. de Iuſtit. & jur.* nec ipſi diabolo, vt noſtris fandi mos eſt, deneganda, junctâ ratione *l. 1. de Appell. atteſtatur Dominic. Arumæ. Exercitat. Iuſtin. diſput. in apendic. ſive diſputat. vlt. theſ.* 38. Vnd gleichwol auff ſolche weiſe / müſten ja die Vnderthanen jemandes haben / der ſie vertheidigte. Verùm hoc non facerent jurati.

Quid verò de Juramento, ſive den Ayd für geſehrde ſentiendum, an in ſingulis actionibus reperendum?

Bey dieſem Punct deß Aydes für geſehrde fallen auch viel motiven für / vmb welcher willen derſelbe gantz zu prætereriren ſey;

1. Weil mit dieſem Ayd vergeblich beſchweret würden die Advocaten vnd Procuratores, qui pro ſe habent præſumtionem boni viri: Dergleichen dann hinfüro allein zugelaſſen werden ſollen.

2. Iſt ſolches nicht einzureumen noch zuzulaſſen; be-
vorab / weil dieſer Ayd weder in † Meyſſen / noch anders- 5
wo in benè conſtitutis Judicus obſerviret wird. (In Meyſſen iſt es gar abgeſchafft. Doctor Crell hat tempore Chriſtiani, Electoris Saxoniæ denſelben widerumb auffbringen vnd conſtituiren wollen: Daß ein jeder Advocat vnd Procurator ein generale juramentum calumniæ thun ſolte; ſed re probatum.)

3. Weil es viel vnnöthige diſputat erregen würde: Ob nach geſtalten Sachen der Ayd für geſehrde zu præſtiren ſey oder nicht: Wann bißweilen ein / oder der ander Advocat deſſelben ſich verwegern würde.

4. Weil es ſonderlich inuſitatum in judiciis † ſum- 6
mariis, cujuſmodi Provinciæ noſtræ judicia ſunt omnia.

5. Weil dahero widerwertige Leuthe vrſach nehmen würden / eines ehrlichen Mannes oder Advocatens pudorem & honeſtum nomen zu ſuggilliren vnd verdächtig zu machen.

6. Weil das Part vermöge der Rechte damit verſchonet wird: So ſoll billich der Advocat auch damit verſchonet werden: quia deterioris conditionis eſſe non debent. Et quod vni parti competit, & alteri ex naturali æquitate permiſſum cenſetur. Ac tantum de ſecunda quæſtione. Deciſionem tertiæ quæſtionis quod attinet; An nimirum certum precium Advocatis conſtitui debeat, ita, vt pro ſupplicatione. 3. Groſch. pro jedere Einrede. 8. arg. zunehmen / ac iſto vili pretio contenti eſſe debeant? negativè reſpondendum puto.

1. Weil es gleichwol faſt illiberale & prorſus ſervile, vnd dem Lande ſchärzlich / daß gelehrten Leuthen jhre mühe dergeſtalt ſolte taxiret / vnd der Schreiber mühe / quoad pretium compariret werden. Den offtmals der geſtalt dem Schreiber gleich ſo viel oder mehr von dem abcopiren / als dem Advocaten vnd Concipirern, würde zukommen. Quod inæquale atque injuſtum eſſet pretium.

2. Daß viel vom Adel / auch die vornehmſten in wichtigen Sachen nicht idoneos advocatos finden würden. (Nemo enim propriis militare ſtipêdiis cogendus: tum quod officium ſuum nemini debeat eſſe damnoſum: tû quod nemo jacturã pro alieno cõmodo ſentire, aut propter duos groſſos, bonas ſibi patietur perire horas: Würde vmb 3. Groſchen / nicht 3. oder 4. ſtunden einem part zuhören / vnd bericht einnehmen.) Idq; propter metum pœnæ die hernach folget.

3. Weil ſolche Beſoldung der † Advocaten vnd Pro- 7
curatoren reguliret würde juxta proportionem Arith-
meticam; da ſie doch juxta proportionem geometricam
billich reguliret werden ſolte: Sintemal dieſelbe anders
nicht † als ein honorarium iſt. Atqui † præmia & pœnæ 8
ſollen reguliret werden juxta leges proportionis Geome- 9
tricæ. Ergo wird es allhier mit mehr gedachter Beſoldung der Advocaten vnd Procuratorn auch billich alſo gehalten; vnd bleibet demnach dabey / daß eine mühe der andern in præmio decernendo nicht könne / noch ſolle ſecundum proportionem arithmeticam gleich gehalten werden.

4. Ab impoſſibili, & exẽplo. Weil weder in Sachſen / noch ander Gerichtsordnungen den Advocaten vnd Procuratorn jhre mühe dergeſtalt hat können taxiret werden. Ohne zweiffel propter impoſſibilitaté ex facti infinitate exiſtentem. Dann die ſubjecta materia: Ob nemlich die Sachen ſchlecht oder gröſſer importans, muß allhier vornemlichen den vnterſcheid machen. Dieſes aber beſtehet in
facto. Facta † verò ſunt infinita: cumq; infiniti non niſi 10
infinita ſit, & eſſe poſſit regula, æquitati conſentanea: Als iſt es in allen andern / wie auch in der Sächſiſchen Gerichtsordnung jederzeit bey dẽ general Auſſatz verblieben; daß Advocaten vnd Procuratores die Parten nicht vberſetzen; ſondern mit gleichmeſſiger vergnügung cõtent vnd zu frieden ſein ſollen: Welches auch in dieſer Ordnung alſo obſerviret werden könte.

5. Ab initio: da ſchon dieſe Ordnung alſo ins werck gerichtet werden ſolte / würde ſie doch keinen effect haben/ duplici reſpectu: Nemlichen / reſpectu Advocatorum: welche ohne gewiſſe beſtallung keine Sache auff ſich nehmen würden: Item reſpectu partium: welche entweder reich oder arm ſeyn. Jene ſchämeten ſich einem gelehrten Manne 2. Groſchen von einer Supplication vnd dergleichen zuſtellen / zugeben: Dieſe geben ohne diß nichts mehr: bißweilen auch wol gar nichts. Vnd weiß ein erbar gewiſſen juxta æquitatis regulam, & Bodini præſcriptum, *de Republ. lib. 6. cap. 6. inſpr.* den vnterſcheid ſelber wol
11 zuhalten: Daß er den armen † propter paupertatem nicht deſerire: vnd derowegen den reichen dagegen doch nicht vberſetze; ſondern allerſeits das Gewiſſen wol bewahre.

6. Die Advocaten werden ſich befleiſſigen ganze Sätze / oder die Einreden vnnd Supplicationes deſto weitleufftiger zumachen: Damit es einer ſchlechten Supplication nicht möge gleich ſeyn. Atque ita inventâ lege, erit inventa frans legi.

7. Advocati onerabuntur perpetuâ invidiâ: Kein Client wird ſich leichtlich in beſtallung einlaſſen: vnd da es ſchon geſchehe / wird es ſine invidia nicht zugehen: Ratio; keiner wird ſehen auff die wichtigkeit ſeiner Sache: Sondern bloß auff die Ordnung.

8. Zu deme / ſo iſt auch billich: Wie in reiſe Geldern/ vnd der gebühr / von mündtlichen Verträgen ein vnterſcheid gebraucht wird inter perſonas: daß ſolches allhier auch geſchehe. Mirum: Sonſt braucht man vberall proportionem Geometricam, vnd allhier / da man vornemlich præmia artis ordiret; wil man arithmeticè verfahren; als ob aller Advocaten oder Procuratoren kunſt arithmeticè gleich were.

12 Schließlichen vnd vors letzte: Civilis † ſapientia res eſt ſanctiſſima, nummario precio, nec æſtimanda, nec dehoneſtanda, *vt in l. 1. §. perinde. ff. de extraordin. cognit.* ab Vlpiano ſcriptum eſt.

Welches alles zu fernerm nachdencken geſtellet wird: Signatum Budiſ.

N. N.

CONSILIVM LXXXVIII.

NOBILISSIMI ET MAGNIFICI DOMINI ADAMI à RAVSSENDORF, IN LEIPA, &c. Regiæ Curiæ Marchionatus ſuperioris Luſatiæ quondam Adſeſſoris, &c. DN. Hieronymi Treutleri, familiaris & amici intimi.

Quæſtio.

An vi tenoreq́; privilegii, feudum per teſtamentum, inveſtitura iudicialiter non confirmatum, alienari, aut transferri poßit; & quid ſit conſuetudo?

SVMMARIA.

1 Caſus propoſitio.
2 Ex merito cauſſæ, ſive facto ius ſumitur.
3 Proverbium in Parlamentis Gallicis vſitatum: Proponite factum, curiales intelligunt iura.
4 Iuris quæſtio in arbitrio iudicis non eſt poſita:
5 Teſtamentorum de iure maior habetur ratio, quàm cæterarũ donationum, &c.
6 Vtenſilia, ſive gerada, donatione inter vivos, in alium transfertur.
7 Portio ex lege, vel ſtatuto alicui debita, teſtamento non poteſt auferri.
8 Donationes cauſâ mortis, & legata, æquiparantur.
9 Verba privilegiorum, ſtatutorum, & conſuetudinum debent intelligi ſecundum ordinem iuris communis; atque ſic interpretanda, vt quam minimum lædant ius commune.
10 Verba præcedentia à ſequentibus declarantur, & ab illis interpretationem recipiunt.
11 Verba privilegiorum nõ ſunt extendenda; ſed potius reſtringenda.
12 Verba contractus ad ius teſtamentorum non referenda.
13 Licet privilegia contra concedentem latiſſimè interpretanda ſint, in præiudicium tamen tertii, ſtrictiſſimè interpretantur; & quantum fieri poteſt, ad ius commune reducenda.
14 Privilegia ſemper aliquid operentur, aliàs non ſunt privilegia.
15 Caſus, ſtatuto vel privilegio omiſſus, relinquitur diſpoſitioni iuris communis; cui ſtatur, donec correctio probetur; aut ius aliud ſpeciale.
16 Quod & ipſum ita probetur, vt quàm minimum lædat ius commune.
17 Privilegia, ſtatuta, & conſuetudines ſunt ſtricti iuris, reſpectu præſertim iuris communis.
18 Quicquid privilegia, ſtatuta & conſuetudines non diſponunt, nec nos præſupponere, aut vltrà verba extendere debemus.
19 Et tantum de potentiâ habent, quantum de actu, præſertim, quoad præiudicium tertii.
20 Verbis privilegii vel ſtatuti ceſſantibus, ceſſat & eius diſpoſitio.
21 Privilegium contra ius commune, non comprehendit caſus omiſſos in eo.
22 Diſpoſitio Vaſalli in teſtamento de feudo facta, rata vel firma non eſt, ſive diſpoſitio illa ſit hæredis inſtitutio, ſive legatum, ſive fideicommiſſum, vel ſimile quid.
23 In ducatibus Schwidnicenſi & Iaurauienſi, feuda ſunt impropria, in quibus etiam fœminæ ſuccedunt.
24 Allegans conſuetudinem, eam probare tenetur.
25 Conſuetudo cum ſit facti, non præſumitur, niſi probetur.
26 Conſuetudo talis probanda ab eo, qui eam allegat, nec Iudex hanc ſupplere poteſt.
27 Conſuetudo, cùm ſtricti iuris ſit, non extenditur ad ſimilia, etiam ex ſimilitudine, ſeu identitate rationis, maximè ſi iuri ſit contraria
28 Ad probandam conſuetudinem duo teſtes ſufficiunt.
29 Teſtes ſingulares ad probandam conſuetudinem non ſufficiunt.
30 Teſtes, quibus conſuetudo probatur, debent de tribus diſponere; de vſu actus, de frequentia illius actus, & de temporis diuturnitate.
31 Tacitus populi conſenſus requiritur ad inducendam conſuetudinem.
32 Error, conſenſum populi excludens, conſuetudinem nequit inducere.
33 Ad inducendam conſuetudinem, vnicus actus non ſufficit.
34 Sed requiruntur actus ad minimum duo, ſi illi valdè notorii
35 Actus ad inducendum conſuetudinem, debent fieri diverſo & diſtincto tempore, animoque inducendi conſuetudinem.
36 Ex actibus difformibus conſuetudo non inducitur; neque per actus meræ facultatis.
37 Et hi actus debent eſſe iudiciales, ac in foro contradictorio obtenti.
38 Multa extra iudicium per patientiam tolerantur, quæ in iudicio non ſubſiſtunt.
39 Conſuetudo vt valeat, requiritur, vt ſit præſcripta, vel inveterata continuata, & non interrupta.
40 De iure Saxonico ad inducendam conſuetudinem requiruntur triginta anni, annus & ſex ſeptimanæ cum tribus diebus.
41 Tranſactio cum vno facta, alteri non præiudicat; vti negligentia vnius alteri non obeſſe debet.
42 Teſtes ſingulares non probant, etſi mille eſſent.
43 Leges Romanæ tantum non valent, vt vſum vincant in feudalibus, aut mores.
44 Collegia Iureconſultorum certius & melius iudicant, quàm Dd. particulares.
45 Firmius reputatur iudicium plurium, quam vnius.
46 Veritas à pluribus quæſita facilius invenitur.
47 Reſponſa prudentum, vt ſunt Bernawiſche Vrthel/ magnum habent præiudicium, ſi proferuntur ab illis, qui poſtea in prima vel in ſecunda inſtantiâ futuri ſunt Iudices.
48 Proximo agnato, de iure Saxonico debentur res expeditoriæ.
49 Quando quid de hereditate ſupereſt, feudum non prægravatur.
50 Legata non perſolvuntur, niſi prius debitis & oneribus deductis.
51 Legatarii poſteriori loco habentur, & omnibus creditoribus poſtponuntur.
52 Hæres, perſonam defuncti repræſentans, non poteſt venire contra factum defuncti.
53 Ea qua perſonâ quis lucrum ſentit, eius factum impugnare non poteſt.

54 Factum

54 Factum defuncti, in præiudicium hæredis regulariter valet.
55 Factum per ſeruulum, nec is ipſe, qui hunc actum celebravit, nec eius heres tamen habere tenetur.
56 Legatum in præiudicium hæredis factum, non valet.

CASVS.

1 Op. von H. † welcher newlichen ohne Leibes Erben verſtorben / vnd ſein Eheweib / ſeinen Brudern / vnd ſeines Brudern Sohn hinder jhm verlaſſen: hat vor ſeinem tödtlichen abgang ein Teſtament oder Ordnung / in beyſeyn etlicher von den Von. Hoffgerichten gemachet vnd auffgerichtet: Darinnen er ſeinen Brudern zwar zum Erben aller ſeiner Lehen vnd anderer Güter eingeſetzet / jhn aber daneben mit Legatis vnd außgedingen / die er ſeinem Weibe vnd andern vermachet / vnd verordnet / alſo beſchweret / daß er nicht alleine die Erbſchafft; ſondern auch das Lehengut / wie ſich zubefahren / da ſolch Teſtament in allen Puncten vnd Artickeln krefftig verbleiben ſolte / repudijren vnd fahren laſſen müſte.

Dann erſtlichen hat der verſtorbene Op. von H. ſeeliger / ſeinem Weibe NN. Thaler alles Silberwerck / den beſten Marterpeltz / die beſten zwey Roß / andere Vtenſilia: Hüner / Gänſe / ꝛc. allen Haußrath; in Summa alle bewegliche Güter / vnd die beſten ſechs Kühe; mit allen oberzehlten ſtücken frey zuthun vnd zulaſſen vermacht.

Zum andern / hat er der Frawen etliche Aecker / ein ein Hauß / vnd Garten / ſo man das kleine Vorwerck nennet / drey Bawren / zween Gärtner / einen Teich / eine halbe Mühle / vnd ein groß ſtück Fiſchrey in der Bach zu jhren Lebtagen jhres gefallens zugenieſen vnnd zu gebrauchen vermacht.

Zum dritten / hat er jhr den Vſumfructum oder abnützung / aller ſeiner Lehen vnd Güter / nach ſeinem tode ein Jahrlang / ohne alle Rechenſchafft zugebrauchen legiret vnd vermacht.

Zum vierten / hat er jhr groſſe annua legata auſſem Lehen / zu jhren Lebetagen vermachet: Als jährlichen zwey ſchock der beſten Karpfen / ein Zuber ſpeiſe Fiſche / einen vierjährigen Ochſen. 6. Schöpſſe. 12. fuder Bircken-holtz / einen Stoß ſcheid Holtz. 12. Elen lang / vnd 3. Elen hoch / 4. fuder Hew / vnnd 3. fuder Grummet / ſo groß man mit 4. Roſſen füren kan.

Seines Brudern Sohne / Georg Friderichen erleſt vnd ſchencket er die 100. flor. vng. ſo er jhm ſchuldig geweſen. Item / er giebet vnd vermachet jhm den halben theil an der groſſen Mühlen / nach der Frawen abſterben / erblich zuhaben vnd zubehalten. Darnach beſcheidet er jhm ſeine beſte 2. Reitſchwerte / mit Silber beſchlagen: ſeinen Silbern Tollich. 3. Gürtel mit Silber beſchlagen: ſeine beſte Rüſtung / ſo er ſelbſt geführet; So wol alle andere Rüſtungen / ſo ſie noch vngetheilet bey einander gehabt: Seine beſten 3. paar Rohr: Item / die Pulverflaſchen vnd Köcher mit Silber beſchlagen / ſo er ſelbſt geführet.

Balthaſer von Schellendorffen ſeinem Schwager / hat er ſein Rappier vnd ſeine beſten 3. Ehrenkleider vermachet.

Friderich Schellend. ſeinem Schwagern hat er ſeinen beſten Mantel beſchieden. Caſparn N. hat er ſeine andere Kleider vnd daneben N. Thaler legiret.

Diß iſt alſo vngefährlich der Fall / ſo ſich begeben.

Dieweil aber in einer jeden Sache / ſo ordentlich verhandelt wird / zwey ding ſind; darauff dem Richter in ſeinem richten vnd vrtheilen zu ſehen gebühret / damit kein theil prægraviret, noch die heilſame Juſtitz einigerley weiſe geſperret oder hinderzogen werde; (ſiquidem Judicia, vt præclarè Ammianus *lib.* 30. ait, cum rectè procedunt delubra ſunt æquitatis: cum depravatè, foveæ fallaces & tectæ: in quas ſi captus ceciderit quiſquam, non niſi per multa exibit luſtra, aduſq; ipſas medullas exuſtus,) Als erſtlichen der ſtrittige Hauptpunct / oder Artickel / darauff die gantze Sache beruhet / Status cauſæ genant: Darnach deſſen beweiß. Totius enim cauſæ fortitudo & energia in probatione conſiſtit. So wollen wir demnach erſtlichen den Statum, ſive meritum cauſæ, in gegenwertiger Sache inveſtigiren, ponderiren, vñ darneben anzeigen / worüber meines erachtens der gröſte ſtreit vnd diſputation vorfallen wird. Ex facto † enim jus oritur; ideo temeritatis eſt 2
de jure reſpondere, priuſquam de facto quis inſtruatur: *argt. l. eum, quem temerè. §. 1. de Iudic. l. 1. C. de edend. l. vt reſponſum. C. de tranſact. l. idem erit. de ſtat. homin gloſ. in c. paſtoralis. de reſcript. l. precib. C. de impub. & al. ſubſtit.* & in cauſſa ac facto jus ipſum poſitum eſt; *l. ſi ex plagis. §. in clivo. Ad. L. Aquil. l. triticum. ff de Verb. Oblig. Simon Piſt. conſ. 1. inter conſil. Modeſt. Piſt. vol. 2. in pr.* Vnde tritum † eſt in Gallicis Parlamentis pro- 3
verbium: Domini proponite factum: Curia intelligit jura; *de quo Böer deciſ. 21. n. 17.* Darnach will ich auch von deſſelben beweiß etwas / doch kurtz vnd einfaltig ſagen.

Inveſtigatio Status cauſæ.

Es verſtirbet Op. von H. leſt keine Leibes Erben; ſondern ſein Weib / ſeinen Brudern / vnd ſeines Brudern Sohn hinder ſich. Nach außgange deß dreyſſigſten wil Chr. V. H. als der Bruder / vermöge deß Landes privilegien ſich der Lehen vnd Erbgüter anmaſſen / vnd ſich mit der Frawen / dem Landesbrauch nach / wegen jhres Leibgedinges / Gerade / Morgengabe / vnd Mußtheiles vergleichen vnd abfinden. Die Fraw wil ſich an deme nicht genügen laſſen; wil auch jhm die Güter nicht reumen.

Darumb klaget Chr. von H. vber die Wittfraw bey̆m Keyſerl. Ampte / daß ſie jhm das Gut / welches vermöge deß Landes privilegij, nach abſterben ſeines Brudern ſeligen an jhn gefallen / (vnangeſehen daß er ſich erbotten jres zuſtandes halben dem Landesbrauch nach mit jhr freundlichen zuvergleichen) wider recht vnd billigkeit / alleine de facto, verhalte. Bittet derohalben der Wittfrawen Amptes halben zubefehlen / vnd aufzulegen / daß ſie ſich an deme / ſo jhr dem Landes brauch nach zuſtändig / genügen laſſen / vñ im gegen entpfahunge jhres zuſtandes / das Gut reumen ſolle.

Die Wittfraw excipiret wider dieſe Klage vnd diſtinguiret alſo: Wann jhr lieber Juncker ſeliger kein Teſtament / Ordnung / oder letzten Willen gemachet hette: So were das Gut freylich an den Kläger / vermöge deß privilegij gefallen. Es habe aber jhr lieber Juncker ſeliger ein Teſtament gemachet / darinnen er jhr 3000. Thaler vnd andere mobilia damit zuthun vnd zulaſſen; Sowol das kleine Vorwerck. 3. Bauren. 2. Gärtner; die halbe Mühle / einen Teich / ein ſtücke Fiſcherey in der Bach / vnd etliche annua legata zu jhren Lebetagen; vnd dann auch den vſumfructum, vnd abnützung aller ſeiner Lehen vnd Erbgüter auff ein Jahr / ohne alle rechenſchafft jhres gefallens zugenieſſen vnd zugebrauchen / vermacht / vnd beſcheiden habe. Bittet derohalben ſie bey ſolchem jhres lieben Mannes Teſtament / Ordnung vnd letzten Willen zu ſchützen vnd handhaben.

Der Kläger repliciret vnd ſaget alſo: Wann der verſtorbene Erb vnd eigene Güter / ohne ſchulden verlaſſen; ſo hette der Wittfrawen exception ſtatt: Weil aber das widerſpiel vorhanden / nemlichen / daß jhr Juncker mehr ſchulden / dann Erb / vnd eigene Güter hinter ſich verlaſſen: So habe er jhr ein mehrers nicht; dann jhr von Rechts wegen / dem Landes brauch nach zugeſtanden / durch ein Teſtament zuwenden / vnd vermachen können: Sintemal die Lehengüter durch kein Teſtament alieniret, verwendet / oder zum wenigſten beſchweret werden können.

Beklagte Wittfraw dupliciret vnd ſaget: Ob wol / vermöge der beſchriebenen Rechte die Teſtament in Lehen-

gütern nicht ſtatt hetten : So hetten doch die Fürſten-
thümber Schweidnitz vnd Jawer / darinnen jhr lieber
Juncker ſeliger gewohnet / ein privilegium, vnd Begna-
dung; daß ein jeder bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern
frey zu thun vnd zu laſſen / dieſelbe zuverkauffen / zuver-
wechſeln / zuverpfenden / zuvergeben vnd anzuwenden /
vollkommene macht haben vnd behalten ſolle. Derowe-
gen er jhr die 3000. vnd die annua legata, ſo wol den
vſumfructum, auß / vnd auff dem Lehen / durch ein Teſta-
ment vermachen / vnd dz Lehen ſo hoch beſchweren mögen.

Wird alſo die Duplica ſtrittig / vnd entſpringet dar-
auß eine Frage vom Rechten : Ob / vermöge der Für-
ſtenthümber Schw. vnd Jaw / privilegien, einer ſeyn
Lehen / durch ein Teſtament / ſo durch die Lehenshand
nicht confirmiret, alieniren, vergeben / oder beſchweren
möge? In eo cardo totius negotij vertitur. Vnd iſt die
vermuthung wider die beklagte Fraw Witwe; welcher jhr
Duplica zubeweiſen gebühret.

Von beweiſung deß ſtrittigen Haupt-Artickels.

Weil in gegenwertigem Fall / die frage vom Rechten
iſt / ſo kan der Richter keinen andern beweiß zulaſſen; dañ
gewiſſe Satzungen / Ordnungen / Statuten vnd Gewon-
heiten: *l. 1. §. ſed etſi. ff. ad. L. Cornel. de falſ. Novell. conſtit.* 82.
4 *§. omnia denique. Inſtit. de offic. judic. in pr.* Quia juris † quæſtio
in arbitrium judicis non eſt poſita: *l. ordine, in princ. verſ. cum
facti ff. ad municip. l. 1. §. 1. verſ. Nam vt Papinianus. ff. ad SCt.
Turpill.* Nun haben wir keine gewiſſe / außdrückliche Ord-
nung / Statut oder Satzung / ſo von Teſtamenten in Lehn-
gütern ſagete; derowegen die Wittfraw zum beweiß jhrer
Duplica, meines verhoffens / nichts fürbringē köñen wird;
dann daß ſie ſich auff die Wort deß privilegij (welches
doch von keinem Teſtament meldung thut) vnd dann dar-
auff eingeführten gebrauch oder gewonheit (welche ſie doch
in ſpecie nim̃ermehr beweiſen kan) beruffen müſſen wird.

Vom Privilegio.

So viel das Privilegium der Fürſtenthümber
Schweidnitz vnd Jawer belanget / möchte die Fraw viel-
leicht daſſelbe für ſich anziehen / vnd vngefehrlichen alſo ar-
gumentiren: Was einer durch eine vbergabe oder Dona-
tion vergeben vnd verſchencken mag, das kan er vielmehr
5 durch ein Teſtament thun, bevorab / weil die Teſtament †
höher im Rechten begnadet / dann die Donationes, oď an-
dere vbergaben: *l. 1. C. de SS. Eccl. l. ſi fratres. § idem reſpondit. ff.
pro ſocio. & l. pactū, quod dotali. C. de pact.* Die Lehn mag einer /
nach laut deß privilegij, durch ein vbergabe verſchencken /
oď vergebē / ergo mag er ſolches durch ein Teſtament auch
thun. Sed reſpondetur, quod Major vniverſaliter non
ſit vera. Sunt enim quædam res, quæ in teſtamento le-
gari vel mortis cauſa donari nequeunt; quæ tamen do-
6 natione inter vivos in alium transferri poſſunt; vt ſunt †
Vtenſilia ſive gerada: *gloſ. juris Saxon. Weichbild. artic. 23.
Schneidvv. Inſtit. de donat. mihi fol. 244. conſtit. 14. part. 2. vt eſt
ſententia poſt Weichbild. in.* Es kan die Gerade auffm Todt-
bette nicht vergeben werden. Item res expeditoriæ, & ſi-
7 milia. Quia † portio ex lege, vel ſtatuto alicui debita, nō
poteſt ei teſtamento auferri: *ex ratione l. nemo. ff. de legat. 1.
Iaſ. Authent. præterea. nu. 18. C. Vnde vir & vx. Conſtit. 7. part. 3.*
Vnd wann man gleich die argument cæteris paribus paſ-
ſiren lieſſe: So were es doch mehr vor Klägern dañ wider
8 jhn. Dann er könte hinwider ſo argumentiren. Die † Do-
nationes cauſâ mortis vnd legata werden æquipariret,
vnd miteinander verglichen: *l. etſi debitor. ff. de donat. cauſ.
mort.* vnd was in einem Recht iſt, das iſt gemeiniglich im
andern auch recht. Wann einer ſein Gut / vermöge deß
privilegij einem andern auffn Todesfall ſchencken vnd
vergeben wil; muß ſolche Donation für der Lehenshand
geſchehen, oder durch dieſelbe confirmiret werden.

Darumb ſo müſſen Teſtament / darinnen Lehngüter
jemand vermacht / oder ſonſten graviret werden / durch die
Lehenshand auch confirmiret werden. In ſumma meine
einfaltige meinung iſt / daß ein Lehengut / vngeachtet vn-
ſers obangezogenen privilegij, durch ein Teſtament nicht
alieniret, oder beſchweret werden könne: Es ſey dann ſolch
Teſtament durch die Lehenshand confirmiret vñ beſtetigt:
*c. 1. & ibi Dd. De ſucceſſ. feud. cap. 1. §. donare. & ibi Bald. & Dd.
Qualiter olim feud. pot. alien. cap. 1. in pr. de prohibit. feud. alien. per
Frid. juncta l. final. C. ad Maced.* Dann ob wol das privilegiū
beſaget: Daß ein jeder bey ſeinem Leben / ſeyn Lehngut zu-
vergeben vnd anzuwenden ſolle macht haben: So wird
doch (meines erachtens) ſubintelligirt, vnd dabey verſtan-
den: Daß ſolch vergeben ordentlicher weiſe / vnd an ge-
bührlichen ſtellen / als nemlichen für der Lehenshand ge-
ſchehen ſolle: Quia † verba privilegiorum, ſtatutorū & 9
conſuetudinum debent intelligi; ſecundum ordinē juris
cōmunis: *Bald. in l. libertis n. 21. C. de oper. liber. Weſſenbec. conſ.
74. n. 21.* & ita ſunt interpretanda, vt quam minimū læ-
dant jus cōmune: *Bart. Alexand. Iaſ. l. ſi cum dotem. l. ſi verò. §.
de viro. ff. ſolut. matrim. Iaſ. l. properandum. in pr. nu. 5. C. de judic.
Menoch. 15. remedio recuper. poſſeſſ. n. 268. Gravet. conſ. 118. n. 6.
conſ. 170. n. 4. & conſ. 241. incip. Princeps. n. 20. Iacob de S. Georg.
in tr. feudal. in verb. & ſamnis. num. 10. per c. cum dilectus. extr. de
conſuet. l. 2. C. de noxal. act. Iaſ. in l. non dubium. n. 29. C. de ll. &
in l. ſi mater. n. 4. C. de ſucceſſ. edict. Schurff. conſ. 55. n. 1. 2. 3. cent. 1.
Weſſenb. conſ. 1. n. 54. 55. & 56.* Vnd daß ſolch vergeben für
der Lehenshand geſchehen ſolle / erkleren genugſam die
Wort ſo bald darauff im Privilegio folgē; die alſo lauten:
Die Lehn ſollen auch von jetzigen vnd zukünfftigen vnſern
Hauptleuten / allen vnd jeden obberührten der Herren vñ
Ritterſchafft Standes / wann vnd wie offt es zu ſchulden
kompt / vngeweigert / vnverzüglich gethan werden. Clari
namq; juris eſt † quod verba præcedentia à ſequentibus 10
& declarentur; & ab illis interpretationem accipiant:
*l. ſi ſervus plurium. §. fin. ff. de legat. 1. l. heredes palam. §. ſed etſi. ff.
de teſtament. l. fin. in fin. vbi Bald. in 4. & 5. notab. C. de hered. in-
ſtit. l. verum. verſic. & verbum, vbi Bart. de petit. heredit. Weſſen-
bec. conſ. 74. incip. feuda. n. 9. & 48.*

Præterea, cum † verba privilegiorum non ſint exten- 11
denda, ſed potius reſtringenda: *c. porrò. De privileg. c. ex
tuarum. De authorit. & vſu pall.* So können die Wort (bey
ſeinem Leben zuvergeben vnd anzuwenden) ad jus teſtandi
nicht gezogen / noch extendiret werden. Verbum enim
geben / eſt verbum cōtractus: Verba † autem contractuū 12
ad jus teſtandi nō pertinent. *l. verba contraxerunt, & ibi Dd.
ff. de Verb. ſign. Bart. in l. Titius. §. Roma. ad fin. in lect. Nicolaus de
Neapol. ff. de excuſat. tutor. Schneidvv. Inſtit. de teſtam. ordin. in
fin. pr. n. 24. & 25.* & licet † Privilegia contra conceden- 13
tem latiſſimè interpretanda veniant: *c. cum dilecti. ad fin.
De donat. l. beneficium. ff. de conſtitut. Princip. Alexand. conſ. 125.
n. 7. & 9. vol. 2.* attamen in præjudicium tertij ſtrictiſſi-
mè interpretanda ſunt: *gloſ. in c. literas. De filiis Presbyt. c. ſane.
De Privileg. Innoc. & Alexand. c. porrò, de privileg. Bald. ad Specul.
de offic. delegat. §. ſequitur. verb. tertius toto. tit. C. res inter alios
acta.* Nec vltra verba extendenda: *l. 1. §. licet ff. de exercit.
act.* Sed quantum fieri poteſt, reducenda ſunt ad jus cō-
mune: *c. cum dilectus. § penult. & fin. de conſuetud. l. conſtitu-
tiones. ff. ad municipal. l. quod conſtitutum. ff. de milit. teſtam. l.
jus ſingulare ff. de legib. Bart. & communiter Dd. l. omnes ff. de
juſtit. & jur. l. 2. vbi Salicet. C. de noxal. act.* Sic tamen, vt
aliquid † operentur, aliàs non eſſent privilegia: *c. in his.* 14
*de privileg. c. Abbate de Verb. Signif. l. 1. C. de theſaur. lib. 10. l. 1.
in fin. ff. ad municip. l. ſi quando. ff. de legat. 1. & not. in gloſ. 25.
q. 2. c. cum veniſſet. De inſtitut. c. privileg. de R. I. in 6.*

Nun helte ich in meinem einfalt dafür: Wann das
Privilegium gleich ad jus commune feudale reduciret
würde / in deme / daß wann einer ein Lehn vergeben wolte /
ſolches für der Lehnshand geſchehen müſte; (weil ſolch ver-
geben gemeiniglich in præjudicium tertij, vnd zu nachtheil
dem nechſten anwartenden Schwerdtmagen geſchicht)
daß demnach die Wort / zuvergeben, vollkommene macht
vnd gewalt haben / groſſe operationes vnd wirckungen

ultra

vltra jus commune feudorum noch behjelten. Dann ſe-
cundum jus & conſuetudines feudales kan niemand ein
Lehn / ſo auffm falle ſtehet / ſine conſenſu Domini feodi,
& proximorum agnatorum alieniren, vergeben oder be-
ſchweren: c. 1. in pr. de prohibit. feud. alien. per Frid. c. 1. in pr. de pro-
hibit. feud. alienat. per Loth. c. 1. & ibi Dd. de alien. feud. patern. &c.
Bey vns aber / mag ein jeder ſein Lehn / wañ es auch ſchon
auffm fall ſtehet / weme er wil / vor d' Lehnshand auff laſſen
vnd vergeben. Vnd ſolches kan kein Agnat oder Vetter
jhme verſchrencken: Ja der Lehnsherr ſelbſt oder deſſelben
Hauptleute können jhme ſolches / vermöge deß Landes
privilegij nicht verwidern. Welches eine groſſe wirckung
vnd mächtige operation der obangezogenen Worte deß
privilegij iſt / citra jus commune feudale.

Dieweil aber das privilegium von Teſtamenten gantz
vnd gar keine meldung thut; vnd alſo dieſer gegenwertige
Fall in ſpecie im privilegio nicht begriffen / oder decidi-
ret: So muß man ſich hierinne nach dem gemeinen Lehn-
15 rechte oder dem Landsbrauch richten: Quia † caſus ſta-
tuto, vel privilegio omiſſus, relinquitur diſpoſitioni juris
communis: l. ſi extraneus. vbi Iaſon ff. de condict. cauſſa dat. l. il-
lam. C de collat. l. commodiſſimè ff. de liber. & poſth. l. ſi cum do-
tem. & ibi Dd. communiter ff. ſolut. matrim. Bald. l. 3. n. 2. C. de in-
ſtitut. Schurff. conſ. 55. n. 1. cent. 1. Cui ſtandum eſt, donec cor-
rectio probetur; l. præcipimus. in fin. C. de appellat. l. ſancimus.
C. de teſtam. Bald. l. ſi tutor. in fin. C. de ſervo pig. dato manumiſſ.
Schurff. conſ. 13. n. 6. cent. 3. aut jus aliud ſpeciale: gloſ. & Dd.
16 l. omnis. 1. ff. de R. I. l. ab ea parte. ff. de probat. Quod † & ipſum,
quando probatur, interpretandum ita tamen eſt, vt quã
minimũ lædat jus commune; Bart. Alexand. Iaſ. l. ſi cum do-
tem. l. ſi verò. § de viro ff. ſolut. matrim. Iaſ. l. properandum. in pr.
n. 5. C de judic. Weſſenb conſ. 1. n. 56. Nevè corrigat hoc, niſi
quatenus appareat: Schurff. conſ. 36. incip. in præſenti. nu. 3. cent.
17 2. Weſſenb. præalleg. loc. Sunt enim † ſtricti juris privilegia,
ſtatuta, & conſuetudines: l. ſi quando in pr. vbi Iaſ. C. de in-
offic. teſtam. Curt. Iun. in tract. feudal. quæſt. 3. nu. 5. & 10. Salic.
& Dd. l. omnes. ff. de juſt. & jur. Vnde indifferenter quoque
vtimur vocabulis his, ſtatuti, conſuetudinis & privilegij:
ſiquidem paribus paſſibus ambulant: l. de quibus. vbi Dd. ff.
de ll. l. omnes. ff. de juſtit. & jur. Weſſenb. conſ. 1. n. 56. Sic vt al-
terum alterius nomine & jure veniat: Gravet. conſ. 251. n. 3:
Curt. tr. feud part. 1. q. 3. n. 4. 5. & 10. reſpectu præſertim juris
communis: Felin. & Canoniſtæ. c. 1. de conſtitut. Et quoad
jus tertij non minuendũ: c. ex tuarum. de authorit. & vſu pall.
18 Quare quicquid † his non diſponitur, nec nos præſup-
ponere debemus: Bald. conſ. 175. lib. 2. in fin. Gravet. conſ. 30.
n. 5. Innocent. & Dd. cap. vltim. de offic. archi. nec extendere
ejuſmodi vltra verba: l. illam, vbi Bald. not. 1. C. de collat.
Etiam ex ſimilitudine rationis: l. jus ſingulare ff. de ll. Schurf.
conſ. 55. incip. exploratis. n. 1. 2. & 4. cent. 1. adeoque majori-
tate: Schurff. d. conſ. 55. n. 4. cent. 1. Diſponunt enim, quate-
nus loquuntur, nec amplius: Bald. l. teſtamentum. n. 5. C. de
teſtament. Gravet. conſ. 30. num. 5. Tiraq. de retr. prox. § 2. gloſ.
1. n. 15. Eoque, nec porriguntur vlterius: Bald. conſ. 275.
num. 1. & 3. lib. 2. vltra proprietatem ſuorum verborum,
ſuoſque terminos: Bart. q. 6. & Dd. l. omnes. ff. de juſt. & jur.
Gravet. conſ. 271. num. 3. Tiraq. de retract. proximor § 1. gloſ. 7.
n. 58. & § 2. gloſ. 1. num. 15. Bald. l. vltim. num. 7. & 8. C. com-
mun. vtriuſq. judic. Gravet. conſ. 118. num. 26. conſ. 171. num. 14.
19 conſ. 197. n. 12. conſ. 241. n. 20. Sed tantum de † potentiâ
habent, quantum de actu: Bald. c. 1. in princ. de his, qui feud.
dare poſſ. Iaſ. l. de quibus. num. 24. ff. de legib. præſertim, quoad
præjudicium tertij: Schurff conſ. 36 in præſenti. nu. 6. cent. 2.
Gravet d. conſ. 141. num. 19. & 20. Cum igitur, (vt modò
20 probatum eſt) verbis † privilegij, vel ſtatuti ceſſantibus,
ceſſet & ejus diſpoſitio, l. 4. §. Prætor. & ibi Alexand. ff. de
damn. infect. Atquè privilegia teſtamentorum nullam ſi
mentionem faciant: Conſtat hunc noſtrum caſum, in
privilegiis noſtris non comprehendi, ſed ſub diſpoſitio-
ne juris feudalis remanere. d. l. ſi extraneus. & ibi Iaſ. ff. de
condict. cauſſa dat. l. illam. C. de collat. l. commodiſſimè ff. de lib.
& poſthum. l. ſi cum dotem. & ibi Dd. communiter. ff. ſolut. ma-
trim. Privilegium † enim contra jus commune, non 21
comprehendit caſus omiſſos, in eo; Bald. cap. 1. col. 1. Quib.
mod. feud. amitt. per. c. licet. de tranſact. Clari autem † atque 22
expreſſi juris eſt, nullam diſpoſitionem Vaſalli in teſta-
mento de feudo factam, ratam eſſe vel firmam: ſive illa
diſpoſitio ſit hæredis inſtitutio, ſive legatum, fideicom-
miſſum, vel quid ſimile; probatur vlterius, c. 1. & ibi Dd. de
ſucceſſ. feud. c. 1. § donare qual. olim feud. alien. c. 1. in pr. de prohibit.
feud. alien. per Frid. Socin. conſ. 19. lib. 1. Dec. conſ. 468. n. 31. Alex.
conſ. 30. & conſ. 128. lib. 1. Pariſ. conſ. 92. lib. 2. & conſ. 65.
n. 45. lib. 3. Weſſenb. conſ. 4. n. 44. Curt. Iun. in tr. feud. part. 4.
n. 125. Ambroſ. Schur. in tr. de ſucceſſ. quæ ab inteſtat. defer. fol. 16.
Atq; hoc adeò verum eſt, vt quoq; data inter vivos feu-
di alienandi poteſtas, ad vltimam voluntatem non ex-
tendatur: Curt. Iun. in tr. feud. part. 4. n. 145. Bald. & Dd. c. 1.
in pr. de prohibit. feud. alienat. per Frid. l. filius, vbi Imola. de do-
nat. Socin latè conſ. 19. ad fin. n. 15. vol. 1. VVeſſenbec. conſ. 38. n. 15.
Nec † propterea quod in Schuidnicenſi & Jaurenſi Du- 23
catibus feuda impropria ſint: (cum in iis vigore noſtri
privilegij, maſculis non extantibus, etiam fœminæ, cõtra
naturam feudorũ propriorum ſuccedant,) teſtamenta in
iis locum habent. Quia etiam feoda impropria in iis, in
quibus per tenorem inveſtituræ, naturæ feudi proprij
expreſsè derogatum non eſt, feudi proprij naturam ſe-
quuntur, atq; in iis conſuetudines feudorum locum ha-
bent: c. 1. de feudo nov. hab. propr. nat. feud. Bald. l. 1. n. 13 ff. de rer.
diviſ. Dec. conſ. 185. n. 5. Zaſ. in tr. feud. part. vltim. col. 2. Schrad. in
tr. feud part. 7. mihi fol. 552.

Quid verò von dem Landesbrauch / oder Gewonheit
ſtatuendum? Reſp.

Da ſich aber die Wittfraw auff einen Landsbrauch
beruffen thete / müſte ſie denſelben beweiſen vnd darthun;
Allegans enim † conſuetudinem, tenetur eam probare; 24
l. Divi. ff de cuſtod. reor. c. cum Eccleſ. Sutrina. de cauſſa poſſeſſ. &
proprietat. l. ſi quis reum. verb. conſuetudo oſtenditur. ff. de cuſtod.
reor. l. vn. vbi Caſtr. num. 3. & 4. C. vt quæ deſunt advocat. part.
jud. ſuppl. gloſ. l. 1. verb. probatis. C. quæ ſit longa conſuetud. Con-
ſuetudo enim † cum facti ſit, non præſumitur, ſed pro- 25
batur: Iacob. Menoch. conſ. 37. n. 92. & 94. conſ. 8. n. 16. conſ. 75.
num. 60. conſ. 54. num. 36. conſ. 32. num. 65. Matth. VVeſſenbec.
conſ. 1. num. 54. Nec enim ſufficit allegare conſuetudinem
non probatam: l. in exceptionib. 14. ff. de probat. Etiamſi pro-
poneretur eſſe notoria; multa enim talia dicuntur, quæ
non ſunt: c. conſuluit. de appellat. Panormit. c. porrò. num. 3. de
divort. & probanda † eſt talis conſuetudo ab eo, qui alle- 26
gat eam: l. vnic. vbi Caſtrenſ. n. 3. & 4. C. vt quæ deſunt Advo-
cat. part. judic. ſuppl. l. cum Eccleſia. ff. de cauſſ. poſſeſſ. & propriet.
l. ſi quis. ff. de cuſtod. reor. Nec Judex poteſt eam ſupplere:
Paul. de Caſtrenſ. l. vnic. num. 4. C. vt quæ deſunt. advoc. part.
judic. ſuppl. In iis præſertim, quæ pertinent ad merita
cauſſæ, litiſq; deciſionem: Curt. c. vltim. q. 6. pr. De conſuet.
cum ibi allegat. ex doctrina Bartol. d. l. de quib. num. 22. 23. cum
ſeqq. Atq; ad hoc, vt probatio conſuetudinis illi profi-
ciat, eam plenè probare debet: Bartol. l. 2. n. 31. C. quæ ſit
longa conſuet. arg. l. 1. C. eod. l. an in totum. C. de ædific. privat.
juncta l. judices. C. de judic. Nec verò ſufficit, vtiq; genera-
tim de conſuetudine conſtare, ſed probandum eſt in
ſpecie ac individuo, ſuper quo quæritur eam obtentam
& obſervatam eſſe: Oldra. conſ. 237. perlectis in pr. n. 3. Brun.
conſ. 66. n. 4. Curt. Iun. conſ. 26. circ. fin. Anchor. conſ. 339. in fin.
verſ. ad ſecund. Alex. conſ. 6. lib. 1. conſ. 196. verb. quia dicti teſtes.
lib. 5. Gravet. conſ. 96. n. 4. Menoch. conſ. 54. n. 37. Aret. conſ. 23. in
2. dubio. Dec. conſ. 472. n. 16. Conſuetudo † enim, cum ſtri- 27
cti juris ſit, non extenditur ad ſimilia, etiam ex ſimilitu-
dine, ſeu identitate rationis, maximè ſi ſit juri contraria:
Bald. in c. 1. in fin. principij. de cogn. feud. & in authent. ſi quas rui-
nas col. 1. C. de SS. Eccl. Innoc. in c. dilecto. in col. 2. magna. in fin. in
gloſ. ſua in verb. ſupradicto. de offic. Archid. Paul. de Caſtro. conſ.
161. col. 1. Oldr. conſ. 236. & pulcrè Abb. in c. ſi de conſuetud. Ale-
xand. conſ. 116. part. 1. & ſi quis † teſtibus conſuetudinem 28

probare velit, duo quidem teſtes ſufficiunt; *Bart. l. 2. nu.
34. C. quæ ſit long. conſuet. Angel. Inſtit. de jur. nat. gent. & civil.
§. ex noſtro ſcripto. n. 27. & ibi Ioh. Fab. n. 14.* Sed requiritur,
vt tales teſtes etiam non interrogati, cauſam ſive ratio-
nem dicti ſui aſſignent: *Bart. l. de quib. in repet. nu. 22. ff. de ll.
Alex. conſ. 45. lib. 2. Dec. conſ. 215. conſ. 205. conſ. 402. num. 43.
conſ. 483. n. 24. conſ. 538. n. 10. Pariſ. conſ. 27. & 38. lib. 1. argt. l.
29 teſtium. C. de teſtib.* Nec teſtes † ſingulares ad probandum
conſuetudinem ſufficiunt: *Bartol. d. l. de quib. num. 24. in re-
pet. Alex. conſ. 175. & conſ. 196. lib. 2. conſ. 105. lib. 3. Dec. conſ.
215. conſ. 402. & conſ. 538. Pariſ. conſ. 27. n. 39. lib. 1. Schrader.
in §. ex non ſcripto. in fin. mihi fol. 426. Inſtit. de jure natur. gent.
30 & civil.* Et teſtes † per quos quis conſuetudinem proba-
re vult, debent deponere de tribus: nempe de vſu actus,
de frequentia actus, & de temporis diuturnitate: vt ita ve-
riſimiliter ex dictis illorum colligatur, hos actus ad no-
titiam populi, vel majoris partis perveniſſe: *Bald. d. l. de
quib. Angel. §. ex non ſcripto num. 28. Inſtit. de jur. nat. gent. & civ.
Alex. conſ. 45. conſ. 131. conſ. 136. li. 2. conſ. 173. lib. 6. Abb. conſ. 53.
lib. 2. Dec. conſ. 215. conſ. 402. conſ. 483. conſ. 538. Pariſ. conſ. 27.
n. 39. lib. 1.*

31 Ad conſuetudinem † enim inducendum primò re-
quiritur tacitus conſenſus populi: *§. ex non ſcripto. Inſtit. de
32 jur. nat. gent. & civ. l. de quib. ff. de LL.* Ideoq; † error talis, qui
excludit conſenſum populi, conſuetudinem induci im-
pedit: *Abb. c. fin. extr. de conſuetud. Ioh. Fab. §. ex non ſcripto. n. 7.
Inſtit. de jur. nat. gent. & civ. Iaſ. d. l. de quibus. n. 55. argt. l. ſi per
errorem. ff. de juriſdict. omn. judic.* Minoris autem partis po-
puli conſenſus, quoad præjudicium totius quidem po-
puli, conſuetudinem introducere non poteſt. *gloſ. c. fru-
ſtra diſtinct. 8.*

Secundò ad conſuetudinem inducendam requiritur,
quod ille conſenſus populi, vel majoris partis ex vſu vel
moribus colligatur: *d. §. ex non ſcripto.* Et ſicut vna hirun-
do non facit Ver; ita ſecundum communem atque rece-
33 ptam Dd. ſententiam † vnicus actus ad inducendam cõ-
ſuetudinem non ſufficit: *d. §. ex non ſcripto. & ibi gl. & Ang.
34 n. 11. d. l. de quibus. & ibi Bart. Bald. l. 3. ff. de ll.* Sed ad † con-
ſuetudinem introducendam requiruntur actus ad mi-
nimum duo; ſi illi valdè notorij, vel ſi non ſint notorij,
etiam plures; Judice hoc tanquam bono viro æſtiman-
te. *argt. l. 1. ff. de jur. deliber. l. continuus. § cum ita ff. de Verb. Oblig.
c. de cauſis. ext. de offic. deleg. Bart. d. l. de quibus. n. 11. Bald. nu. 15.
Iaſ. n. 81. Ang. d. §. ex non ſcripto. n. 11. Bart. l. 2. nu. 12. C. quæ ſit
long. conſuetud. Bald. l. 3. C. de Epiſcop. audient. Alex. conſ. 45.
conſil. 131. lib. 2. conſil. 173. lib. 6. Corn. conſ. 175. lib. 3. conſ. 125.
35 conſ. 147. conſ. 296. lib. 4. Dec. conſ. 215.* Et hi † actus de-
bent fieri diverſo & diſtincto tempore. *Bart. d. l. de qui-
bus. num. 12. in lect. & in repet. num. 17. Angel. d. §. ex non ſcripto.
num. 15. argt. l. illud. § fin. & ibi gloſ. & Bald. ff. ad. L. Aquil. gloſ.
l. ſi convenerit ff. de pignor. act. gloſ. l. qui tamen. C. de his qui ac-
cuſar. poſſ.* Atque animum inducendi conſuetudinem: *gloſ. c.
conſuetudo. diſtinct. 1. gloſ. c. fruſtra diſtinct. 8. Abb. c. fin. num. 7.
ext. de conſuetut. Iohan. Fabr. d. §. ex non ſcripto. num. 6. Dec. conſ.
215. argt. l. 1. §. Iulianus rectè ait, & l. fin. ff. de itin. actuq. privat.*
Et hi actus debent eſſe poſitivi, non privativi. Nam ex
non actibus conſuetudo induci nequit, niſi illi nõ actus,
tacitè actus poſitivos contineant: *Bald. d. l. de quib. num. 22.
Bart. §. & antea in proem. ff. Ang. 6. igitur nu. 4. in proem. Inſtit.
Ang. d. §. ex non ſcripto. num. 17. Felin. c. cum acceſſiſſent. n. 15. &
20. extr. de Conſtit. Fel. c. 1. num. 10. extr. de treug. & pac. l. ſanci-
mus. C. de teſtib. l. præcipimus. C. de appellat. gl. c. Abbate. & ibi
Panormit. extr. de verb. Signif.* Et illi actus debent eſſe con-
36 formes: Nam ex † actibus difformibus conſuetudo in-
duci nequit. Immò vnico actu difformi conſuetudo,
quæ jam cæpit induci, ſed nondum per lapſum temporis
ad hoc requiſiti, perfectè inducta fuit, interrumpitur:
*gloſ. l. nemo. § temporalis. & ibi Dec. ff. de R. I. Bart. in repet. d. l. de
quib. n. 16. & ibi Bald. n. 29. & l. ſ. n. 79. Alex. conſ. 5. nu. 13. conſ.
127. n. 10. lib. 5. conſ. 173. li. 6. Soc. conſ. 7. n. 1. li. 1. Corn. cõſ. 296.
lib. 4. Fel. c. cum acceſſiſſent. n. 31. extr. de conſtit. Angel. d. §. ex non
ſcripto. n. 20. Limitationes tamen aliquot vide apud Schrad. §. ex
non ſcripto. Inſtit. de jur. nat. gent. & civ.* Deniq; hi actus non
debent eſſe actus meræ facultatis. Nã per actus meræ fa-
cultatis conſuetudo non inducitur, niſi vel contradictio,
vel quod aliud pactũ interveniat: ex quo colligatur, vel
hos actus, non tanquã actus meræ facultatis celebratos:
Vel populum ejus animi fuiſſe, vt per actus hos conſue-
tudinẽ induceret: *Abb. c. ſuam nob. extr. de Simon. Abb. c. ad au-
dientiam. extr. eod. Ang. d. §. ex non ſcripto. n. 19. Corn. conſ. 296.
lib. 4. Dec. conſ. 215.* Atq; † hi actus debent eſſe judiciales, 37
& in foro contradictorio obtenti: *Ang. d. §. ex non ſcripto. n.
19. Alex. conſ. 6. lib. 5. l. cum de conſuetudine. ff. de ll. & gl. in c. cum
cauſſa. De re judic. ſecundum Bald. in d. l. de quib. & gl. c. fruſtra. 8.
diſtinct. in verb. conſuetudinem. & in verbo, item, quod obtinuerit.
per c. Abbate. & ibi gloſ. notab. in verb. cõtradictorio. De Verb. Sign.
c. fin. & ibi gloſ. De conſuetud. l. 2. C. quæ ſit long. conſuet. Panorm.
c. fin. 8. col. in fin. verſ. ſextò quæritur. de conſuet. Bald. in rubr. eod.
tit. in 4. q. l. 3. in fin. C. de Epiſcop. audient. & eſt notab. gloſ. in §. ex
non ſcripto. Inſtit. de jur. nat. gent. & civ. Vid. proem. Speculi Saxo-
nici. n. 7. vbi dicitur.*

Nun frage ich / ob zu einführung einer beſtändigen ge-
wonheit / genug ſey; daß man darzu ſtill ſchweige? Oder
ſoll man ſie wider anderer einred verfechtet haben? Oder
aber ſoll man auch zwier zum wenigſten darnach gerichtet
haben? *vt. ff. de legib. l. cum de conſuetudine. & l. 3. in fin. vbi & no-
tatur in gloſ. fin. C. de Epiſcop. audient.* Sage ſie ſoll zum wenig-
ſten zwey mal in offentlicher widerrede erhalten ſeyn / vnd
ſoll zwier darnach gerichtet ſeyn: & allegatur ibi ad hoc vl-
tra prædict. ll. *gloſ. §. ex non ſcripto. Inſtit. de jure nat. gent. & civ.
& cap. Abbate. vbi etiam eſt not. gl. in verſ. contradictorio. extr. de
Verb. Sign. Quo reſpexit Bald. in rubr. de conſuet. in 4. quæſt. cum in
hæc verba ſcribit:* Item dicitur conſuetudo obtenta in con-
tradictorio judicio, quando fuit allegatũ, eſſe conſuetu-
dinẽ, & altera pars negavit, & judex pronunciavit con-
ſuetudinẽ eſſe. ſecundum *gl. in c. Abbate. de Verb. Sign. & Ar-
chidiac. in c. fruſtra. diſt. 8.* Bona igitur & valida conſuetudo
inducitur ex duabus ſententiis in judicio contradicto-
rio obtentis, ſi à ſententiis non eſt appellatum: *gloſ. & Dd.
in c. cum cauſſa in verb. promulgavit. de re judic.* Quamvis con-
trarium, ſed malè, teneat *Ioh. Schneidev. §. ex non ſcripto. n. 6.
in fin. Inſtit. de jur. nat. gent. & civil.* Qui ibi in marginali ad-
ditione propterea à Matthæo Weſſenbecio reprehen-
ditur; vbi dicit Weſſenbec. Quod actus extrajudiciales
in praxi non æquè attendantur: cum per modum tranſa-
ctionis & cõpoſitionis tales actus pleru mq; fiant, nec ta-
men jus faciant. Multa enim † extra judicium per patiẽ- 38
tiam tolerantur, quæ in judicio non ſubſiſterent. *c. cum
jamdudum de præbend. Hennig. Göd. conſ. 16. n. 59.*

Vltimò ad hoc, vt † conſuetudo valeat, requiritur; vt 39
ſit præſcripta, vel inveterata, continuata & non interru-
pta conſuetudo. Ein vnverruckte / alte hergebrachte vnd
verjährte Gewonheit / quæ ſcilicet eſt introducta & ob-
tenta per curſum temporis, ad præſcriptionem requiſiti.
Quandocunq; enim ſit mentio conſuetudinis, debet in-
telligi de præſcripta & inveterata conſuetudine: *c. fin. de
conſuetud. & c. Cumana. de elect. & l. de quib. §. inveterata. ff. de ll.*
De jure igitur † Sax. quo in his terris vtimur, ſive præter, 40
ſive contra jus inducatur conſuetudo, requiruntur ad eã
inducendã 30. anni & vnus cum 6. ſeptimanis, & tribus
diebus. Quod licet jure Sax. expreſſè cautũ non ſit, tamẽ
communiter ita pronunciatur, & ad ſententiã tenendam
Dd. ea moventur ratione; quod ad conſuetudinem in-
ducendã requiratur, vt conſuetudo ſit præſcripta, & per
conſequens, cum præſcriptio 10. vel 20. annorũ de jure
Saxon. ſit incognita, ad conſuetudinẽ inducendum re-
quiritur ſpacium 30. annorum, vnius anni, ſex ſeptima-
narũ, & trium dierum, & vulgò 30. Jahr / Jahr vnd tag.
Quæ præſcriptio de jure Saxon. in omni cauſſa, præter-
quã in rebus mobilibus ſervatur: *Landtr. lib. 1. artic. 29. &
ibi gloſ. 1. & artic. 38.* Cæterum hoc tẽpus computatur ab
eo tempore, quo vnus ex illis actibus per quos cõſuetu-
do in-

do inducitur, ad notitiam populi vel majoris partis pervenit: *Bart. in repetit. l. de quib. n. 14. & ibi Bald. n. 28. ff. de ll. Angel. d. §. ex non ſcripto n. 10. Ant. de Butr. & Imol. c. fin. extr. de conſuet. Corn. conſ. 125. circ. fin. lib. 4.* Ex prædictis liquet, quod ex duobus pluribusve actibus animo cõſuetudinem inducendi, diverſo tempore geſtis, ſi illi actus ſint poſitivi, conformes & non meræ facultatis, & præſcriptio 31. annorum accedat, conſuetudo inducatur.

Auß hiebevor angezeigten requiſitis, ſo zu einer vollſtändigen Gewonheit gehören/ iſt genugſam erwieſen: So die Fraw Wittib ſich auff einen Landesbrauch legen vnd beruffen wolte/ daß ſie müſte mit zweyen Biderleuten bezeugen vnd beweiſen / daß zuvor auffs wenigſte ſolcher Fall zweene/ der ein jeder mit allen vmbſtänden dieſem vnſerem Fall gleich vnd gar kein vnderſcheid zwiſchen jhnen zufinden: für vnſerm ordentlichen Richter / oder Rechten auch fürgelauffen / doch zu vnterſchiedener zeit / vnd daß ſie bey dein offentlicher widerrede erhalten; vnd ſolche dergleichen Teſtament für kräfftig in Lehngütern erkand vnnd geſprochen worden; (nicht aber daß die Part freundlichen/ vnd in der Sühne / durch der Herren Hauptman/ od' andere Freunde verglichen/ vñ voneinander ohne ordentlich

41 erkäntnüß / geſetzet worden: Tranſactio † enim cum vno facta, alteri nõ præjudicat, ſicut & negligentia vnius alteri nõ debet eſſe damnoſa: *vt tot. tit. Cres inter al. act. non nocet.*) Sie muß auch beweiſen/ daß ſolche Fälle / oder auffs wenigſte eeteine vor 31. Jahren erhalten/ vnd daß ſolches alles landkündig worden / vnd nicht heimlich geſchehen. Es müſſen auch ſolche Zeugen richtig vberein ſtimmen/

42 vnd nicht teſtes ſingulares ſeyn. Teſtes enim † ſingulares nihil probant, etiamſi mille eſſent; ita tenet *Speculat. in tit. de teſt. § nunc videndum. verſ. Si autem ſemplenè. Iaſ. conſ. 81. lib. 3. n. 5. & notat Petr. Termin. in proceſ. ſuo jur. c. 37. edit. vet. & c. licet. ext. de probat. & c. licet ex quadam. extr. de teſtib.* Auch jhrer wiſſenſchafft genugſame vrſachen/ ob ſie ſchon nicht darauff gefraget würden/ anzeigen. Nam teſtis, rationem ſui dicti non addens, haut relevat, vulgò notum.

Weil dann einen Landesbrauch/ wie jetzt gemeldet/ zubeweiſen/ gar eine ſchwere Sache iſt: So wird die Fraw Wittib dieſen Fall in ſpecie & individuo, meines verhoffens/ mit Zeugen nimmermehr beweiſen können. So glaube ich auch nicht/ daß in den Regiſtraturen zu finden ſey/ daß ein ſolcher Fall/ der gantz vnd gar mit dieſem vbereinſtimme/ vor vnſern Rechten vorgelauffen: vielweniger daß ſolcher Teſtament zwey ſolten für kräfftig erkandt worden ſeyn.

Dagegen aber iſt männiglichen bewuſt / daß vnſer privilegium, dem Landesbrauch nach/ allezeit alſo interpretiret vnd verſtanden worden : Daß das vergeben vnd anwenden der Lehngüter vor der Lehnshand geſchehen / vnd durch dieſelbe beſtätiget werden müſſen. Dann wann einer ſeinem Eheweibe / oder andern zuvor etwas vom Lehn geben / oder vermachen wollen / hat ſolches allezeit durch die Lehnshand beſtätiget vnd confirmiret werden müſſen. Maſſen dann auch die Wort verkeuffen/ verpfenden/ vergeben/ anwenden/ rc. alle im privilegio aneinander gehenckt ſeyn / vnd was in einem Recht vnd breuchlichen; das ſolte in dem andern auch billich in acht genommen werden : Nun iſt ja gewiß vnd vnleugbar; daß ein jeder verkäuffer ſeinem Käuffer ſeyn Lehn vor der Lehnshand aufflaſſen; deßgleichen ein jeder / ſo einem andern ſeyn Lehn kräfftiger weyſe hypotheciren vñ verpfänden wil/ ſolches im gleichen Fall vor der Lehnshand auff laſſen vnd reichen laſſen muß. Wird nun das privilegium im verkauffen vñ verpfänden / dem gemeinen vnd vor längſt verjahreten Landsbrauch nach / alſo interpretiret, verſtanden vnd gehalten : Warumb nicht auch im vergeben vnd anwenden? Ea enim conſuetudo, privilegium vel ſtatutum, quod certam ſemper interpretationẽ hactenus habuit, ſervanda, aut novis interpretationibus innovanda non

eſt; *l. minimè. ff. de ll. eiq. Conſuetudini ſtandum eſſe; Iacob de S. Georg. cenſet, pro quo eſt tex. in c. 1. De feud. cognit. vbi dicitur:* Et Leges † ne Romanas quidem tantum valere, vt vſum 43 vincant in feudaſibus, aut mores. Vbi *Alvar. n. 5. not.* Quod in materia feudali ſemper initio recurrendum ſit ad conſuetudinem ſi extet. Et quod in feudis particularis & localis conſuetudo ſemper ſit attendenda, confirmat, *Chaſſan. de feud. in pr. nu. 17. Böer. de præſcript. §. 2. gloſ. 2. in conſuetudin. Bithurgienſ. & Hoſtienſ. in rubr. de feud. in fin.*

Weil ſich nun die Fraw/ wie zuerachten/ weder mit dem privilegio, Gewonheit / oder einigem ſonderlichen ſtatut behelffen; vnd jhr bawfälliges vnd vnordentliches Teſtament ſtützen/ defendiren, vnd vertendigen können wird: So bleibet daſſelbe nun / wie droben gemeldet / ſub diſpoſitione juris communis hujus Provinciæ: vnd muß dieſer ſtreit nach den gemeinen Landläufftigen Sächſiſchen Rechten / vnd in mangelung derſelben / nach den Keyſerlichen vnd Geiſtlichen Rechten entſchieden werden.

Vnd ob wol einer oder ander / der Wittfrawen jhre meinung zu ſtabiliren / gefunden werden möge : So hat man ſich doch vormals von vortrefflichen gantzen Collegio Juridicis alſo zu ſprechen erholet vnd erlernet. Collegia † autem JCtorum certius & melius judicant, quàm 44 Dd. particulares: *Gail. lib. 1. obſervat. 33.* Et firmius † repu- 45 tatur Judicium plurium, quam vnius: *c. prudentiam. extr. de offic. de legat. Gail. dict. obſerv. n. 3.* Et † veritas à pluribus 46 quæſita, facilius invenitur. Vnde ſententias iſtiuſmodi collegiorum, communem opinionem facere tradunt; Immò communi opinioni prævalere notat, Idem *Gail. d. loc.* Daß alſo freylich hoc paſſu, vel ex ſola hac Reſponſorũ à collegiis iſtis celeberrimis impetratorũ inſpectione, der ex adverſo angezogene titulus, & Actio inde, ad hereditatis petitionem, inſtituta, mehr als zu dubitirlich gemacht wird. Vnd ob zwar auch ferner tradiret, oder eingewendet werden wolte : Ejuſmodi † Reſponſa pru- 47 dentum, à Collegiis & Facultatibus Juridicis impetrata, vti hodiè ſunt Belernungs Vrthel; (vtporè ſi in Academiis de dubio caſu ex JCtis, quid juris : quæratur,) nihil parti præjudicari poſſe: Quia hi quęſiti, nõ habeant Juriſdictionẽ; nec proferantur, vt à Judice, ad acta vtriuſq; partis plenè cognita, ſed ad partis duntaxat inſtantiã, vt à privato informante: Magnum tamen habere pręjudiciũ certò conſtat, potiſſimum ſi proferantur ab illis, qui poſtea vel in primâ, vel in ſecundâ Inſtantiâ futuri ſunt Judices. Vbi enim narratio vera pręceſſit, nec ſequitur ab adverſario narratorum refutatio, non poteſt poſtmodũ in judicando variare judex; qui prius conſulendo reſpondit. Et conſulenti hac in parte maximè proficit; vt tali ratione, ad feriendũ Judicis animum, & ad terrendũ adverſariũ, temerè litigantẽ, per modum conſultationis quæratur de facto deinceps controvertendo: Quid juris? Idq; his in locis ſæpe fit: quo ſæpè quærimus von den Appellation Räthen zu Prag; quid Juris? qui poſtea ſępe in illis cauſis ſunt Judices, ſi p Appellationẽ ad eoſdẽ devolvatur. Eſtq; cautela, quę cingulo juſtitiæ quaſi cingit Judicem, ne variet, & ex affectu potius, quàm jure judicet. Suntq; hæc ita, ſi bonam quis foveat cauſam, ſiq; narret benè. Aliàs, qui malè narrat, malè impetrat. Eſtq; religioſi judicis, ſi ad partem, ſub & obreptitiè, malè informatus, malè reſponderit per modum conſulendi, vt ex actis integrè inrotulatis, poſtmodum benè informatus, reſpondeat benè & plenè. Sed ad propoſitum, vt redeam. So ſind in dieſer gantzen handlung wann ſie weitleufftig diſputiret werdẽ ſolte/ meines erachtens vngefehrlichen ſieben ſtrittige Fragen zu diſcutiren vñ wol zu ponderiten vonnöthen: Als/

Erſtlichen/ ob einer vom Adel durch ein Teſtament ſein Lehngut gar oder zum theil alieniren, vnd ohne einige confirmation der Lehnshand ſeinem Weibe / oder andern zuwenden möge?

Vors ander/ ob einer macht habe ſeinem Weibe durch

ein Teſtament den vſumfructum in bonis feudalibus zu ihrem Leben zu conſtituiren?

Zum dritten / ob ein Lehn durch ein Teſtament mit annuis legatis, oder gewiſſem jährlichen außgedinge könne beſchweret werden?

Zum vierten / ob einer vō Ritters arth / an denen Orten / da Sachſen Recht gebrauchet wird / das Hergewet / od die Heerwod / durch ein Teſtament ſeinem nechſten Schwerdmagen entziehen / vnd einem andern geben möge?

Folgendes vnd zum fünfften: So dz Teſtament / wegen d' legata ſo auff dem Lehn folgen ſolten / für vnkräfftig erkant würde: vnd Ch. von H. nicht ex teſtamento, ſed ab inteſtato ſuccedirete: Iſt die Frage: Ob er die legata, ſo in bonis allodialibus conſtituiret, den legatariis præſtiren, vñ verrichten müſſe?

Zum ſechſten / weil der teſtator viel Schulden verlaſſen / iſt die frage / wann die bona allodialia oder Erbſchafft / auſſer den legatis zu abzahlung derſelben nicht reichen wolte / ob der Lehnsträger vom Lehn dieſelben zahlen müſſe / oder die legata, (damit das Lehn deſto weniger beſchweret werde) zu hülffe nemen möge.

Vnd dann letzlichen da ſich der Bruder der Erbſchafft anmaſſete / vtrum ille factum defuncti præſtare, & ſic teſtamentum approbare atque legata ſolvere teneatur?

Die erſte Frage betreffende.

Ob einer vom Adel ſein Lehngut durch ein Teſtament einem andern gar oder zum theil zuwenden möge / iſt drobē davon geſagt: Quod nulla diſpoſitio vaſalli in teſtamento de feudo facta, rata vel firma ſit: ſive illa diſpoſitio ſit hæredis inſtitutio, ſive legatum, fideicōmiſſum, vel quid ſimile: *c. & ibi Dd. de ſucceſ. feud. c. 1. § donare. Qual. olim. feud. pot. alien. c. 1. in pr. & ibi Dd. de prohibit. feud. alienat. per Frider. &c.*

2. An Op. von H. p. m. vxori ſuæ vſumfructum in bonis feudalibus conſtituere aut relinquere potuit? De hac quæſtione plura dixi in reſponſo meo ad Teſtamentum Sigiſmundi à Stoſchen, quæſt. 4.

3. An Feudum annuis legatis prægravari queat: Quod hoc fieri non poſſit habetur: *cap. 1. de prohibit. feud. alien. per Frid. & in c. 1. Qualiter olim feud. pot. alien. Idem probat Andr. de Iſern. Alvar. & Matth. de Afflict. in d. c. 1. in pr. De prohibit. feud. alien. per Frid. Andr. de Iſern. & Alvar. c. 1. § ex eadem. de Lege Corradi vbi concludunt*: Quod feudum ſine Domini & agnatorum conſenſu non poſſit hypothecari, vel alio quocunq; modo gravari: vſque adeo, vt vaſallus, ne vnicam quidem candelam pro annua penſione alicui, non conſentiente herede, relinquere poſſit.

Zum vierten / ob einer von Ritters arth / an denen Orten / da Sachſen Recht gebrauchet wird / das Heergewed ſeinem nechſten Schwerdmagē durch ein Teſtament entwenden vnd einem andern geben könne? Et hoc fieri nequit. Nam portio ex lege vel ſtatuto debita, non poteſt teſtamento auferri: ex ratione *l. nemo. ff. de legat. 1. Iaſ. in auth. ... præterea. n. 18. C. vnde vir & vx. Weſſenb. conſ. 87 n. 9.* ... Quia juris Saxonici providentia hoc privilegium tribuit proximo agnato, vt ei debeantur res 48 expeditoriæ: Vnde ſic, quod lex, vel ſtatutum alicui tribuit, nunquam poteſt alter, quàm lex vel ſtatutum auferre: *c. 1. & ibi Alvar. & Dd. de ſucceſſ. feud. Schneidvv. in §. quadam actiones. n. 3. Inſtit. de action.*

5. So die legata auff dem Lehn vor vnkräfftig erkant würden: Ch. v. H. auch nicht ex teſtamento, ſondern ab inteſtato ſuccedirete: Ob er die legata, ſo in bonis allodialibus, od an fahrender Haabe jemanden beſcheiden geben dörffte? Quanquam, ſi ex teſtamento nō fuerit adita hereditas, legata relicta in tali teſtamento non debeantur, ſed fiant irrita; juxta text. *l. eam quam & lex. teſtamento. C. de fideicommiſſ. & in l. ſi nemo. ff. de Reg. Iur.* Hoc tamen fallit, quando in teſtamento clauſula codicillaris eſt appoſita; vel quando adjectum eſt: hoc quo ratum eſſe volo, quacunq; ratione licebit vel poterit: Tunc enim legata debentur etiam ab heredibus venientibus ab inteſtato: *l. ex ea. § fin. ff. qui teſtam. fac. poſſ. l. pen. §. fin. ff. de leg. 2. de quo Iaſ. videndus, in d. l. eam quam. C. de fideicommiſ. & l. ſi miles. §. fin ff. de milit. teſtam. l. ſi quis. §. illud quoq; C. de Codil. Weſſenb. conſ. 89. nu. 3. 4. & ſeq. Idem Weſſenb. in paratit. ff. in tit. de jur. Codicil. n. 5. Nicol. Vigel. in Method. jur. civ. c. 9. lib. 12. mihi fol. 1106. & Ioan. Schneidvv. §. ſed olim. num. 14. Inſtit. de legat. mih. fol. 342.* Würde alſo Ch. v. H. ob ſchon dz Teſtament ſo viel dz Lehn belanget, für vnkräfftig erkant würde / vnd er auch nur ab inteſtato ſuccedirete, die legata an fahrender Haabe / da nicht ſchulden vorhanden / vnd er ſich der Erbſchafft anmaſſen wolte / von ſich geben / vnd denen / ſo ſie beſchieden / folgen laſſen müſſen.

Vors ſechſte / weil gleichwol der teſtator viel ſchulden gelaſſen / vnd die Erbſchafft / wann die legata darauß ſollen præſtiret werden / ſich ſo weit nicht erſtrecket / daß man davon zahlen möge: Iſt die frage / ob billicher die legata zu abzahlung der ſchulden gebrauchet / oder dz Lehn beſchweret werde?

Vl. Weil etwz † von Erbſchafft vorhandē / pfleget man 49 dz Lehn nicht zubeſchweren: Wie ſolchs männiglichen bewuſt / auch das Vrthel der Schöppen zu Leipzig / hinder dem Sachſenſpiegel: *tit.* Was zu Gerade / Morgengabe / Muſtheil / vnd Erbe gehöret. Item / das Vrthel hinter dem Weichbilde: *tit.* Wie die Töchter auß dem Lehngute / *verſic.* Ihr müſſet aber / ꝛc. klar beſagen: Derowegen man auch keine † legata folgen laſſen darff / biß zuvor alle ſchulden 50 bezahlet / oder auffs wenigſte gerechnet vnd vberſchlagen: Da nun nach abzahlung d' ſchulden wz vbrig / pfleget man ſolches vnter die legatarios pro rata auß zu theilen / *l. ſi vniverſa. C. de legat. & l. quærebatur. ff. ad leg. Falc.* Wann aber das Erbe nicht reichen wil / darff man keine legata præſtiren noch geben: *l. etſi, ibi, nā cum. ff. de mort. cauſſ. donat. l. ſi heres. ibi quāvis. ff. ad. SC. Treb. l. ſucceſſores. C. ad. L. Falc. l. ſi vniverſa. C. de Legat. l. ſcimus. §. etſi præfatum. ibi: ſin verò Creditores. C. de jur. deliber. l. in teſtamento. in fin. C. de teſtam. milit.* Legatarij † enim 51 poſteriore loco habentur, & omnibus creditoribus poſtponuntur: *l. creditorib. in fin. & l. quoties. ff. de Separation. l. primo gradu. ff. quæ in fraud. credit. l. ſcimus. §. ſin verò creditores. C. de jur. delib. l. is cui. § poſtquam. ff. vt in poſſeſ. legat.* Ita vt creditoris legatarius etiā id, quod jam acceperunt, avocare poſſint: *l. ſcimus. § ſin verò creditores. vſq; ad § in computatione. C. de jur. deliber. l. etſi debitor, & ibi Dd. ff. de mort. cauſ. donat.*

Zum ſiebenden / da ſich Ch. v. H. der Erbſchafft anmaſſete, vtrum ille tanquā hæres, factū defuncti præſtare, vñ alſo dz Teſtament gut ſein laſſen müſte. Quamvis diſpoſitio in teſtamēto facta de feudo in præjudiciū filiorum, vel agnatorū, valeat, ſi ipſi hæreditatem vaſalli defuncti adierunt: *Matth. de Affl. c. 1. n. 3. An. agnat. vel filius defuncti. Alexand. conſ. 29. n. 14. & 15. lib 5. Andr. de Iſern. c. 1. n. 1. & ibi Alvar. n. 8. & Prapoſ. n. 3. & Matth. de Affl. de alien. feud. pat.* Quia † hæres, qui repræſentat perſonā defuncti, nō poteſt venire contra factū defuncti. Ex † qua enim perſona quis lucrū ſentit, ejus factū impugnare non poteſt: *Lex quæ perſona. ff. de R. I. Andr. de Iſern. c. 1. §. hoc quoq; & ibi Matth. de Afflict. n. 59. de ſucceſſ. feud. Schurff. conſ. 68. n. 15. & conſ. 78. n. 2. Cent. 2. Card. Pariſ. cōſ. 6 n. 38. lib. 1. l. cū à matre & ibi Bald. & Caſtr. C. de rei vind. l. ſi ab eo. C. de neg. geſt. l. ſucceſſor. C. de ſolut. l. ſi vxor. C. de bon. auth. jud. poſſid. l. venditrix. & l. ſi fundum. C. de reb. alie. non alien. l. ſi Titio. ff. de pign.* Et factū † defuncti in præjudiciū hæredis regulariter valet: *l. filius. C. de revocand. his quæ in fraud. credit. l. ſi creditorib. C. de ſerv. pign. dato manumiſ.* Hoc tamen ita demum verum eſt; ſi hæc diſpoſitio de feudo in vltimâ voluntate facta per ſe valida eſt, neq; diſpoſitioni legum refragatur: Vtputa, quia vaſallus in teſtamento vni ex filiis vel agnatis ſuis ad quos feudi ſucceſſio pertinet, reliquit: *arg. c. 1. in pr. §. ſuo. Per quas fiat Inveſtit. c. 1. in pr. de alien. feud. patern.* Secus verò eſt, ſi diſpoſitio de feudo in vltima voluntate facta legibus refragetur; vel aliàs per ſe nulla ſit. Vtputà, quia vaſallus abſq; Domini conſenſu feudum in vltimâ voluntate reliquit penitus extraneo vel perſonæ incapaci. Tunc enim, quia hoc relictum

ipſo 52 53 54

ipſo jure nullum eſt, is, qui hæreditatem vaſalli adijt, hoc
55 ratum habere non cogitur: Quia † factum per ſe nullum, nec ille ipſe quidem, qui hunc actum celebravit: *l. quemadmodum. & ibi gloſ. & Bartol. C de agric. & cenſit. lib. x. l. 1. & ibi Bald. C. de liber. cauſſ. c. noſtr. & ibi Abb. extr. de elect.* multo minus hæres illius ratum habere cogitur: *argt. l. heredem. & ibi Dec. ff. de Reg. Iur. c. qui in alterius, & ibi Dyn. ff. de R. I in 6. l. fin. C. de eviction.* Eam ob cauſſam, quia factam ipſo jure nullum, ratum haberi non poteſt; quod enim nullum eſt; de jure nullum quoque parit effectum. *l. obſervare. §. fin. & ibi Bart. ff. de offic. proconſ. gl. l. licet. ff. de judic. Bartol. & Bald. l. 1. C. qui pro ſua juriſdict. Bald. L. multum. n. 4. & 5. C. ſi quis alteri vel ſibi. Bald. l. fin. C. ad Macedon.* Secundò, prædicta concluſio fallit, ſi factum defuncti tendat ad excludendum heredem à legis beneficio. Nam tale factum defuncti, hæres impugnare poteſt: *l. ſi arrogator. & ibi Iaſ. ff. de adopt. Bart. & Bald. l. 2. C. ſi in fraud. patron.* Ideoq; cum feudum debeatur, & filio & agnato ex legis diſpoſitione; *c. 1. de his, qui feud. dar. poſ. Matth. de Afflict. in prælud. feudal n. 170.* Filius vel agnatus etiã hæres feudum à defuncto alienatum licitè revocat. *Bald. conſ. 215. lib. 2. Iaſ cõſ. 7. & cõſ. 56. lib. 3. Schurff. conſ. 82. lib. 2. & conſ. 17. cent. 3.* Tertio hæc concluſio non procedit; ſi filius vel agnatus adeundo hereditatem vaſalli defuncti Inventarium legitimè cõſcripſiſſet: Tunc enim, quia inventario confecto, heredi perinde omnia jura illæſa conſervantur, atque ſi ipſe hæreditatem nunquam adijſſet: *l. fin. §. in computatione. C. de*
56 *jur. deliber.* Legatum † verò factum in præjudicium hæredis non valet: *Matth. de Afflict. in 4. an agnatus. c. 1. n. 4. an agnatus, vel filius. Idem Afflict. deciſ. Neapol. 312. n. 2. Alexand. conſil. 124. n. 8. lib. 4. conſ. 15. n. 3. conſ. 19. n. 14. & conſ. 26. nu. 4. lib. 5.* Ex prædictis ergo omnibus ſatis & abunde, (ut Spero) liquet, quod teſtamentum, in quo de feudis, eorumque uſufructu, vel annuis legatis ex feudo præſtandis diſponitur, nec de jure ſcripto, nec conſuetudinario horum Ducatuum, valeat neque ſubſiſtat: & quod proximus agnatus à ſucceſſione rerum expeditoriarum per teſtamentum excludi non poſſit, (quamvis ſecus ſit, ſi eæ donatione inter vivos à teſtatore fuerint alienatæ) quodq; debitores ſemper legatarijs potiores habeantur; quotieſcunque defuncti bona allodialia ad exolvendum æs alienum non ſufficiunt, (cum feuda legatis gravari non poſſint) & quod Chriſt. ab H. etiamſi hæreditatem adierit, factum tamen defuncti fratris præſtare, teſtamentumque ejus approbare, vel legata in eo relicta ex feudo legatarijs tradere non teneatur. Et quod id, caſu ita tranſmiſſo, juri & æquitati conſonum ſit, teſtatum facio infrà ſcriptus: Salvo tamen ſemper cujuslibet meliori judicio.

N. N.

CONSILIVM LXXXIX.

Quæſtio.

Quomodo hæreditatis diviſio, marito ab inteſtato mortuo, inter viduam, eiuſque mariti fratrem inſtituenda, & quid vidua ex bonis conſequi debeat?

NOTABILIA.

1 Viduæ de jure Saxon conceſſam, bona illata ad maritum, vel tertiam bonorum partem capere.
2 In quibuſdam locis, ubi viget jus Saxonicum, uxor præcisè tertia bonorum defuncti mariti parte contẽta eſſe cogitur.
3 Statuta locorum, perinde ut jus ſcriptum ſervanda ſunt.
4 Vitricus, prioris matrimonij liberos ſuſtentare neceſſum habet, ex quorum bonis uſumfructum capit.
5 Mater tenetur liberos alere ex jure naturæ, licet exigua parens illorum bona reliquerit.
6 In judicio hi præferendi, qui certant de damno vitando, quam qui de lucro captando.
7 Donationes de jure inter maritum & uxorem prohibitæ.
8 Simulatus contractus, cum ex capite multiplicis nullitatis, tum ratione læſionis ultrà dimidium meritò rejiciendus.
9 Bona minorum præſertim immobilia, niſi ob urgens æs alienum, & debitis ſolemnitatibus adhibitis, alienari nec poſſunt, nec debent.
10 Minores, quo læſi, reſtituuntur in integrum; totuſque actus, in præjudicium illorum geſtus, reſcinditur & annullatur.
11 Frater fratri defuncto, non extantibus neque deſcendentibus, neque aſcendentibus hæredibus, omninò ſuccedit.
12 Proceſſus à bonorum poſſeſſione in petitione hæreditatis, per Decretum Magiſtratus inſtruendus.
13 Bona, proximis agnatis, juſtè cum pacto retrovenditionis venduntur.
14 In teſtamentu ſi contrahitur, pactum illud ſolummodò annullatur, non totus propterea contractus reſcinditur.
15 Factum non præſumitur, niſi probetur.
16 Infamiâ publica notatur, ab officio removetur.
17 Bonus & honeſtus quilibet præſumitur, donec contrarium probetur.
18 Propria confeſſio maximum adfert præjudicium.
19 Memoria juſti erit in benedictione.
20 Fama, & boneſta æſtimatio ſemel amiſſa, pretio non venit redimenda.
21 Lites diminuendæ potius, quam augendæ ſive protrahendæ ſunt.

Herren N. trewes vnd wolmeinendes Conſilium, wie die Theilung zwiſchen N. vnd ſeinem Gegentheil anzuſtellen. Item / was weiland wegen N. ſeeligen Erben / in dieſe Theilung einzubringen / vnd was auch wider herauß zu werffen ſey.

Auxilium â Domino.

NB. vnd N. haben bey jhrem beyder Leben ein vngezweyet Gut gehabt / derhalben nunmehr nach NB. Tode / daß jenige zutheilen / was zwiſchen jhnen / ſtante conjugio, in illa bonorum communione gemein gewesen: idq; nach Sachſen Rechte alſo: Daß † der Frawen 1
frey ſtehe jhr Einbringen / oder aber tertiam partem bonorum zunehmen. Hanc alternativam libertatem Juris Saxonici limitant alicubi ſtatuta locorum, daß ſich nach deß Mannes Tode / die † Fraw præcisè muß am dritten 2
Theil genügen laſſen / es erreiche daſſelbe gleich quantitatem bonorum, in matrimonium illatorum, oder nicht. Ita nominatim eſt ſtatutum Civitatis Budiſſinenſis: Vnd alſo ſoll es auch zum Bon. ſeyn wie berichtet wird. Quæ † ſtatuta valere non eſt dubium, & proinde ſer- 3
vanda ſunt, ubi jus non valuit in contrarium. Nun iſt aber zu mercken / daß nach Herrn NB. Tode / die jenigen Güter / ſo den Kindern erſter Ehe / von jhrem Vattern / durch ordentliche diſpoſition, welche auch die Mutter / poſt mortem primi mariti durch jhren Kriegiſchen Vormünden ſolenniter acceptiret hat gegeben worden / nicht können mit in die itzige Theilung gezogen werden. Quia dominium illorum ex teſtamento prioris mariti jam tranſijt in alteros liberos. Vnd hat die Mutter / oder auch der Stieffvatter daran auffs höchſte mehr nicht / als Abnutzung oder uſumfructum haben können. Iſt dagegen die Kinder † erſter Ehe notdürfftig zu vnterhalten ſchuldig 4
geweſen: quod itidem ſtatuto Budiſſinenſi cavetur: An andern Orten iſts bräuchlich den Kindern ſonderlich in jhren vnmündigen Jahren / jhr angeerbet Vetterlich auff Zinße außzuleihen / vnnd den Vberſchuß / was vber leiblichen Vnterhalt (welchen gemeiniglich die Obrigkeit pro ratione zu moderiren pflegt) auff ſie gehet / jhnen nachmals mit dem Capital zu zuſtellen. Idque Jure communi Cæſareo expreſsè cavetur; neq; diſcordat ab hoc jus Saxonicum. Prior tamen ſententia, daß die alimenta gegen dem uſufructu gleich auffgehen / eſt æquiſſima, cum & ahâs, ſi parum eſſet paternorum bonorum, mater † tene- 5
retur liberos alere ex lege naturæ. Itaque quod onus evitare illa nequit: meritò ferente ita caſu, participare debet etiam lucrum.

Sollen derohalben bloß vñ allein nach Herrn NB. Tode/getheilet werdẽ illa bona, welche die letzte beyde Eheleute mit einander zugebracht/vnd in ſtehender Ehe mit ihrem Fleiß/oder ſonſten erworben haben/id eſt, illata & acquiſita. Illata à parte h: NB ſind geweſen ohne gefehr/wie man meinet 100. thal. à parte der Frawen/vermög h: N. prioris mariti Teſtament/1066. Thal. vber diß iſt in der Theilunge Anno 84. der Mutter gutwillig von den Kindern zugeſchlagen worden/pro mobilibus welches zwar ſonſt dem Buchſtaben deß Teſtamenis etwas zuwider/ den Kindern aber frey geſtanden hat dieſen Zuſatz zuthun/ den man auch ex pietate filiali billich nicht fechten ſoll. 226. Thal. Acquiſita ſeyn an bahrem Gelde auffm Rathhauße zum Bon. 1000. Thal. Item am bahrem Gelde iſt auch nach itzo daheim in ſeinem Kaſten ohngefehr fürhanden 700. Thaler an zugekaufften Ackerſtücken 1300. Thaler / darvon deß Verſtorbenen Bruder / als nechſter Erb ab inteſtato zwey Theil: der Wittben auch zu jhrem dritten Theil. Vber ſchulden vnd gegenſchulden mache man / mit beyderſeits zuthun ein richtig Verzeichnüß: Mahne ein / was etwa einzumahnen iſt, vnd zahle davon was etwa noch zu zahlen iſt: Befindet ſich was im Vberſchuß, ſo theile man es gleichesfalles / deß Verſtorbenen Brudern zu zwayen: der Wittib aber zum dritten Theil zu. So wird man auff der Welt kein billicher vnd Chriſtlicher Mittel finden; dieſem Weſen ohne weitleuſtigkeit abzuhelffen. Hiergegen aber da deß Verſtorbenen Bruder nicht wolte acquieſciren, vnd eines vnd ander noch ferner haben wollen/iſt in acht zu nehmen.

6 Erſtlich in genere, quòd † ille verſetur totus in lucro captando: Die Kinder aber erſter Ehe in damno vitãdo, alldieweil ſie/da die Mutter nicht wider gefreyet hette/in geſampter irer Eltern Güter blieben/vnd darinnen bey geweſenen nechſten tewren Jahren/eben den Segen/ vnd auch vielleicht einen mehren/ſo ſich itzo befindet / gewarten hetten können. 2. Weil ſie gewarten müſſen; wann der Stiefvatter verthunlich geweſen / oder Vnglück mit zugeſchlagen were/daß ihr Muttertheil leicht mit auffgehen können. 3 Daß Herr N. auch bey Lebzeit nicht ein geringes genoſſen, wie auch anders wohin nicht geringe Poſten genommen worden, ſo auß gemeinem Gute empfangen/ vnd nunmehr die Verlaſſenſchafft & per conſequens, itzo auch der Mutter Drittetheil diminuiren thut.

Vors andere/quod principaliter conſiderandum eſt, dz die Güter alle / auſſer der zweyen Aecker ſtücke ex primo matrimonio herkommen / vnd derwegen ſich der hæres adventitius billich an deme / was jhm durch das Glück Gott füget/genügen leſſet.

Vors dritte, daß im Gegenſpil/wann die Mutter für H. NB geſtorben were, die Kinder mehr nit als ohngefehr 1294. Thal. würden bekommen / vnd dagegen aller ihrer våtterlichen Güter / vermög vermeinter Abſtattunge hetten mangeln müſſen / welches nunmehr, weil der vnverhoffte Fall ſich begeben, ex mero caſu fortuito, vel potius providentia divina anders fellet / vnd daß Weſen quaſi ex poſtliminio ad caſum fideicommiſſi in Teſtamentum paternum recidiren thut.

In ſpecie aber/vnd vors vierte kann nicht irren/ was von der Erbſchichtung vnd Güterkauff (darvber vom 21. Septemb. Anno 93. biß auff den 17. Septembr. 94. tractiret worden/ vnnd die diſcrepantes notulæ vorhanden/) eingeworffen wird. Dann ſolcher Kauff erſtlich darumb nichtig / weil der Kinder erſter Ehe Muttertheil mit darinnen geſtecket/vnd alſo daß Weſen donationem 7 † inter virum & uxorem auff ſich getragen / quæ de jure prohibetur.

2. Darnach ratione precij, weil der Wehrt der Güter im Teſtamente nicht dem Stieffvatter/oder einem Extraneo; ſondern den Kindern zum beſten außgeſetzet. Hetten alſo die Güter (ſi aliqua neceſſitas urſiſſet) nicht juxta precium affectionis paternæ erga liberos, de corpore ſuo genitos, ſed juxta precium veritatis, & quanti maximi verkaufft werden müſſen,

Vnd dann vors 3. ratione der zahl Termin; da nicht allein alles bahre Gelt / ex primo matrimonio, abſquo præcedente Inventario, blind hinein mit verkaufft: ſondern auch daß vermeinte Angelt / tanquam pars pretij, auß der Bahrſchafft primi matrimonij genommen/ ſeithero aber die Erbetage nicht ſo viel angelauffen haben, als ſonſt der Kinder erſter Ehe Vattertheil Zinß getragen hette. Daher kein Zweiffel / daß die älteſten zwey Kinder primi matrimonij (ihrer angezogenen Einwilligung vngeachtet) tum † ex capite multiplicis nullitatis, 8 quam ratione læſionis ultra dimidium dieſen contractum, qui reverà fuit ſimulatus gar wol vmbſtoſſen können. Dann wann ſonſt nichts vor ſie wehre / als daß der Stieffvatter in ihr Gut gefreyet/ihre Güter fahrende vnd liegende / eilff Jahr / ohn Raittung vnd Inventario in Handen gehabt, deren ſie doch ex teſtamento notorio hæredes, geweſen/ſo müſte doch nochmals deß Stieffvattern heres auff den euſſerſten Fall ihnen in reconventione für ſolche Raitung hafften/vnd gerecht werden: auch darvber / ehe man ſich in actionem ſuper contractu illo einlaſſen dörffte/caution thun müſſen.

4. Letzlich auch & principaliter fürs vierte / daß der jüngſte Bruder vnmündig geweſen. Bona autem † mi- 9 norum præſertim immobilia alienari nec poſſunt, nec debent, niſi ob æs alienum urgens, & debitis ſolennitatibus intervenientibus, deren allhier die geringſte nicht verhanden. Vnd ob wol etwa geſagt werden wolte / daß ſolch beneficium allein den vnmündigen zu ſtatten käme/ſo iſt doch indubitati juris, quod per † connexitatem 10 cauſſæ, per remedium reſciſſorium, beneficium ſcilicet reſtitutionis in integrum, totus contractus annulletur vel reſcindatur.

Ferner vnd in ſpecie, vors fünffte / ob auch auff die Thailunge der Fahrnuß vnd fructuum gedrungen / vnnd eo nomine ein mehres begehret werden wolte; ſo wird mit Billigkeit entgegen geſetzt / daß der Bruder die Vortheil nicht begehren können; Die die Stieffkinder ſelber nicht gehabt, ſondern müſte jhnen, auff den euſſerſten Fall zuvor gerecht werden/deß Abgangs deß Inventarij, vnnd eilff jähriger Innehabunge wegen. Vnnd weil / Herr NB. ſe'tzer in volle Nutzunge der Jahres Früchte kommen/der Todesfall ſich hinwiderumb auch alſo erlediget/ ſo wird zum billichſten eines gegen dem andern compenſiret vnd auffgehaben.

6. Sowol auch in ſpecie, kann die Abſtattunge vnnd Hochzeitten der zwey Kender nicht dahin angezogen werden / daß derhalben itzo dem Bruder ein mehres zugeſchlagen werde / alldieweil die Hochzeit nicht allein auß jhrer Våtterlichen Gütern gemacht worden: Sondern auch (quod notetur) der Stieffvatter die Hochzeit Geſchencke zu ſich genommen/welche ſonſt billich den angehen Eheleuten gehören:

Endlich vnd in ſpecie, vers ſiebende / können die ſumtus in educationem, & ſtudia literarum facti, nicht noch ein mahl defalciret werden; bevorab weil dieſelben vom Vattertheil genommen/auch daſſelbe hierzu abundè gereicht worden. Ja weil auch in eventum die zwey elteſten Kinder erſter Ehe/erbötig ſind / der empfangenen etliche hundert Thaler / in commune corpus hæreditatis zu conferiren, Hiergegen aber mit Billigkeit / Verzinſung ihres Vattertheils / à tempore mortis paternæ zuſuchen.

Zu deme/ſo ſind die Verzeichnüſſen der Impenſen vorhanden / darauß nicht allein kein Vberſchuß; ſondern auch noch nicht ſo viel / als daß Vattertheil Zinß getragen hette zu befinden.

Auß welchem allem ſchließlich folget / daß obangeſetzte

Thei-

Theilung billich / Chriſtlich vnd recht / auch höher nicht zu bringen ſey. Vnd ſind zwar deſſen erhebliche Vrſachen vnd motiven, daß es alſo bey dem Vorſchlage / welchen NN gethan/billich verbleibe, vnd ſie darwider keines Weges zu rücke handeln ſollen noch mögen.

Erſtlichen iſt kein Zweiffel / daß nach ſeeligem Abſterben NN. in ſeiner Erbſchafft vnter anderen ſich befunden/ auch vnzweiffelich pars hæreditatis ſey/die Aecker / Gärte/ vnd andere Erbſtücke deren im Väterlichen Teſtament/ ſub num. 1. wie auch in der Erbſchichtung ſub num. 2. gedacht wird: Idque ex diſpoſitione legis & ſtatuti, quoad tertiam viduæ ex teſtamento debitam: deſſen dritten Theils N.N. per ſtatutum patriæ auch fehig vnnd vngezweiffelter Dominus oder proprietarios ex conjugali communione worden: Dann auch ex diſpoſitione hominis, vnd durch die zwiſchen ihnen / vnd den N.N. Erben judicialiter erfolgte Kauffsverabſchidung ſub nu. 3. Darauff auch folgends NN. als tempore contractus majorennis, & in officio publico conſtitutus, vnnd ſeine Fraw Schweſter durch ihren ehelichen Vormünden/ als auch majorennis & maritata, vor ſich vnd in Nahmen deß Vnmündigen/cum Decreto Senatus Verzicht gethan/ die auch folgends An. 94. dem Rath præſentiret, vnd dem Raths memorial einverleibet worden.

11 Zum andern iſt D. P. als † leiblicher Bruder von zweyen Banden/ nicht allein ex diſpoſitione juris communis, de ſucceſſione collateralium; ſondern auch ex Statuto Patriæ, vnd vermöge der daſelbſt üblichen Willkühr / ſub nu. 4. ſeines verſtorbenen N. Brüdern indubitatus hæres, ihme auch die gantze Erbſchafft / exceptâ unâ tertiâ, Viduæ debitâ, vngezweiffelt zuſtändig.

Dannenhero/ vnd vors dritte D. P. als indubitatus hæres auff ſolchen Fall/ die Sachen zu ordentlichem Recht erwachſen ſolten den Proceß † à bonorum poſſeſſione billich an-
12 fangen/ vnd vmb Einweiſung in die Erbſchafft bitten, dieſelbe auch per decretum vnzweiffelich nach Verordnung der Rechte erlangen würde.

Da hergegen vnd vors vierte / deß verſtorbenen Stieffkinder NN. vnd ſein Geſchwiſter / als extranei der Erbſchafft ſich im wenigſten nichts haben anzumaſſen, ohne/ was ſie etwa nomine matris viduæ thun / vnnd derſelben ſich annehmen möchten.

Dann ob ſie ſchon vors fünffte einer læſion, vnd in integrum reſtitution, wider oben ſub num. 3. angezogene/ vnd mit ihrem Wiſſen vnd Willen in ætate majorenni geſchloſſene Kauffshandlung/ auch wider ihre darauff erfolgte/ vnd erſt im Julio dieſes 1601. ihres ſub num. 5. gemeinte Verzicht/ ſich angeben, Müſte doch ſolches per modum reconventionis, ſive per ordinariam actionem, reſtitutionis in integrum, contra heredem hierin iſt geſchehen, könte auch hierdurch hinc dem Erben in bonorum poſſeſſione, & hæreditatis petitione, jetziger Zeit/ kein Einhalt geſchehen.

Vnd würde vors ſechſte auff dieſen vnverhofften Fall/ der künfftig angeſtellten reſtitution Klage dem hæredi NN. vnbenommen ſeyn Exceptio Inventarij non editi, darunter ohn Zweiffel auch allerhand Vortheil geſuchet ſeyn mag, vnd dazu Vidua nachmals endlich obligiret ſeyn würde: Item Exceptio Juramenti calumniæ, die mit vielen præſumtionibus vnnd ſtarcken argumentis zuerhalten ſeyn wird: Dann auch intentionis Exceptio wieder NN. vnd ſeine Fraw Schweſter ob conſenſum emtioni adhibitum & quietationem geminatam, publicè coram ſenatu factam.

Auch würde vors ſiebende wol vnmüglich ſeyn / die prætendirte læſionem ultra dimidium zuberweiſen; weil gleichwol in jure hierzu groſſen Beweiſſes von Nöthen / vnnd in facto per ſe planum iſt/ daß NN. vnd ſein Geſchwiſter die von ihnen gutwillig / ihrem Stieffvattern käufflich hingelaſſene Güter ſelbſt heuten behalten können: ſolches auch ihr Herr Stieffvatter begehret, vnd im wenigſten ihnen nichts abgedrungen/ oder per ſimulatum contractum (inmaſſen der mit Conſens deß Raths/ vnd bey der Parthen Bewilligung erbarlich vnnd offentlich/ beſchloſſen / genennet werden wil) dem verbottenen concupiſces zu wider / abgenommen / ſondern vielmehr electioni ipſorum permittiret, ob ſie dieſelben annehmen / oder aber ihme käufflichen hingeben wolten. Wie dann auch ihr freyer Will geweſen / daß ſie per electionem rei vel pretij, ſolche ex teſtamento ihnen erblich zugefallene Stück/ in dem Wehrt/ ihme hingelaſſen / wie ihr Herr Vatter im Teſtament ſolche angeſchlagen: Jedoch † cum pacto retrovenditionis. Da ſie ſonſten 13
abſque hoc pacto, vnd auſſer andern ſie dazu bewegenden / auch im Kauff ſpecificirten Vrſachen ein mehres davor / ſive pretium veritatis hetten fodern können auch judicio Senatus gewißlich erhalten haben würden. Von welchem precio veritatis aber viel zu zweiffeln: An pretium affectionis, ſive paternum in teſtamento expreſſum juſti dimidium ſuperet; iſt auch ſolches nicht möglich.

Vnd wie vors achte die prætendirte læſio ultra dimidium in re ipſa, nicht ſtatt hat / alſo kann auch ex fructibus rei à defuncto ante venditionem perceptis dieſelbe keines Weges paſſiren: In deme etwa von den N. Erben geſagt werden wolte / daß dieſelben im Kauff gänzlich prætereiret, vnd in keinen Anſchlag kommen. Sintemal der verſtorbene tertiam illorum bonorum partem jure mariti eigenthumblichen innegehabt vnnd genoſſen / vnnd von den vbrigen / den Stieffkindern zuſtändigen Nutzungen / ſie reichlichen alimentiret. Wie dann inſonderheit N zu Görlitz/ Wittenberg / vnnd ſonſten jährlichen nicht mit einem oder auch zwey hunderten ſich beholffen, ſondern wol ein mehres haben müſſen. Deſſen Schweſter auch in ihren Mannbaren Jahren / ſonderlich nach dem ſie ſich verheuraten ſollen / auch vor dem geſchloſſenen Kauff außgeſtattet worden / wie leicht zuerachten/ mit einem ſchlechten oder geringen / ihr Außkommen nicht han haben können: welches alles ohne Abgang ihres Capitals geſchehen / zugeſchweigen der Mühe / Sorge / vnd Vnkoſten die N. in Verwaltung ihrer Güter vnd Väterlichen Antheils gehabt / vnd davon ſie einen Frembden jährlich beſolden/ neben Verrichtung aller Außgab vnd Vnkoſt halben zahlen müſſen: Davor aber ihr Herr Stieffvatter nichts begehret/ vnd die künfftig in refutatione læſionis prætenſæ ihren billichen Anſchlag auch haben würden.

Solte auch vors neundte ex hoc capite, die prætendirte læſio zubeſcheinigen ſeyn / daß in dem Kauff zubefinden; Ob die N. Erben ihre Väterliche Güter annehmen / vnnd künfftig hinwiederumb verkauffen wolten / daß der Verkauff hieran ihrem Stieffvatter pro precio teſtamenti, nemlich wie ihr Herr Vatter dieſelbe im Teſtament taxiret: vorbehalten ſeyn ſolte; Ob ſchon diß pactum zu Recht nicht beſtehen könte/ (wie doch darwider / & pro validitate ex honeſtate & pietate inter perſonas contrahentes, vnd ſonſten erhebliche motiven) würde doch † dannenhero/ & per pactum iſtud der gantze 14
Contract nicht reſcindiret; ſondern bloß das pactum per ſe annulliret.

Vnd wie vors zehende die prætendirte læſio in re ipſa, auß denen bißhero angezogenen Vmbſtänden / weit infrà dimidium juſti pretij ſich befinden würde: Alſo wolte zumal auff allen Theilen ſchwer vnd kümmerlich vorfallen/ ob pro exaggeratione ejuſdem die N. Erben / ihren verſtorbenen Stieffvatter fraudis, oder auch furti wolten beſchuldigen: mit Vorgebung / er habe ſie mit ihrem eigenen Gelde gezahlet / der Mutter etliche ſtücke Geldes abgedrungen/ ꝛc. Quod † omne non præſumitur, niſi probe- 15
tur. Wie dann auch N. in ſeinem nehiſten Berichte ſub n. 6. an den Rath / vnterm dato deß 9. Novemb. in 5. Was dann in ſpecie vors fünffte begehret wird / ꝛc. Diffamir-

lich von ſich zu ſchreibē/keinē Schew gehabt: Es habe ſeyn Stieffvatter auff die Schlüſſel zum groſſen Gewelbe achtung geben, vnd wie er die bekommen bey nächtlicher Weile / den groſſen eingelegten Kaſten eröffnet / vnd der Fraw Mutter in einer Poſt 324. Thal. hinweg genommen; vnd ſolche Entrückung nachmals den Kindern imputiret.

Hiervnter/vnd wann vors eilffte dieſes außgeführet/ vnd mit Recht vertheidiget / oder widerleget werden ſolte/ entweder der Verſtorbene in der Gruben/ oder aber N.in-
16 famiâ † publicâ notiret, oder auch wol alſo bald ob atrociſſimam injuriam contra vitricum defunctum effuſam, ab officio removiret vnd ſuſpendiret werden müſte.

Dabey dann vors 12. jhn als diffamanten vornemlich graviren, vnd dagegen N. pro tuendâ defuncti innocentiâ, & ſalvando ejuſdem honore zu ſtatten kommen
17 würde / nicht allein generalis illa † præſumtio juris, quod quilibet bonus præſumatur, donec contrarium probetur, ſondern auch pro ſecundo, tota defuncti vita, vnd daß menniglich jhme dem Verſtorbenen Zeugnüß giebet/ daß er/als einem frommen/ Chriſtlichen / erbarē vnd auffrichtigen Biedermanne wol anſtehet / gegen menniglich die Zeit ſeines Lebens/vnd von jugend auff/aller Erbarkeit vnd Chriſtlichen Tugend vñ Auffrichtigkeit ſich befliſſen/ vnd dieſen Nahmen mit in ſeyn Grab genommen. 3. Teſtimonium ſenatus Patriæ; welcher jhme gleichſals daß Zeugnüß giebet/daß er in ſeinen anbefohlenen Aemptern gemeiner Statt wol fürgeſtanden / auch jederzeit richtige Rechnung vnd Liefferung gethan. Davon dann in actis publicis Nachrichtung zubefinden. 4. Jhr der Stieffkinder eigen Bekänntnüß/in der Anno 1593 beſchloſſenen Kauffshandlung zu befinden: Darinnen ſie mit dieſen Worten bekennen: So lange jhr Stieffvatter mit jhrer Mutter/in der Ehe geſeſſen jhnen trewlich vorgeſtanden/ ſie mit allem Vnterhalt an Kleydung/ vnd aller anderer Notturfft jrē väterlichen Antheil ohne Schaden/trewlich reichlich vnd väterlich verſorget/ ꝛc. Teſtimonium ita-
18 que † ipſorum, propriaque confeſſio, maximi eſt ponderis. 5. Ja auch ſeyn N. eigene Confeſſio, in derer er manu propria dem Herrn Pfarrer zu Bon. ſub nu. 7. vorgeſchriebenen Abkündigung/die auch nach gehaltener Leichpredigt deß Verſtorbenen in offentlicher Volckreichen Verſamlung publicè abgeleſen worden; Darinnen er N. vñ die gantze Chriſtliche Verſamlung/ den Verſtorbenen/ex loco ſacro, ſive ſuggeſtu diß offentliche Zeugnüß gegeben/vnd damit ſeine Seele Gott dem Allmächtigen, dann auch ſeinen Leib der Erden befohlen. Daß 1. er in ſeiner Jugend fleiſſig habe ſtudiret / vnnd aller tugend / wie auch aller Danckbarkeit / gegen ſeinem Patrono dem Herrn N. ſich befliſſen. 11. Sein Fleiß/ Sorg vnd Trew ſey bey der Schulen / Rathauß vnnd jederman bekannt worden. 3. Nach dem er auß ſonder wunderlicher Schickung Gottes/mit ſeiner hinterlaſſenen Wittib ehelich worden / daß er mit jhr gantzer 17. Jahr lang in rühiger vnd friedlicher ehe geſeſſen. 4. Habe ſich die gantze Zeit vber/ eines Chriſtlichen Lebens vnd Wandels befliſſen / vnd allerley ſchöne Tugenden herfür leuchten laſſen. 5. & 6. ſeine Gottſeligkeit / wie auch ſeyn trewer Fleiß/ Embſigkeit vnd Mühſeeligkeit / ſo er bey gemeiner Stat angewendet/ſey alſo jederman bekannt/daß es länger Erzehlung nicht bedürffe. Derowegen jhme auch vornehme Aempter vertrawet worden/darinnen er mit ſeiner Raittung ſich alſo erzeiget/daß ein Erb. Rath/ die Schöppen/ Geſchwornen vnd Elteſten mit jhm wol zu friedē geweſen. 7. Seine Haußhaltung habe er jhm fleiſſig angelegen ſeyn laſſen; vnd dieſelbe durch Gottes Segen eines guten Theils gebeſſert / ſolchen Segen auch auff ſeinem Todbett gerühmet. 8. Seine geliebte Haußfraw/Herrn Söhne/Eydam/vnd Tochter/habe er geliebet/ vnnd geehret/vnd den Wunſch ſeines Herrn Vorfahrn ſeeliger der auch auff'm Todbett ſeine Perſon/ als ſeinen geliebten Herrn Patten/ſeiner geliebten Haußfrawen vnd vnmündigen Erben / zu einem Ehemanne vnd Vatter vorgeſchlagen/ nach zu leben ſich bemühet. Vnd was der ſchönen Zeugnüſſe vnd Commendationen mehr ſeyn. Dabey pro corollario æternæ vitæ auch gedacht wird ſeiner Niderlage/vnd ſeines ſeeligen Abſchiedes/ dergleichen ein jeder Chriſten menſch jhme wünſchen vnd darvmb ſtündlich vnd augenblicklich bitten vnnd ſeufftzen ſolte.

Vnd hat eben diß Zeugnüß N. auch vnter ſeiner Hand geminiret, vnd deß Sontags hernacher gleichsfals ex loco ſacro in offentlicher Verſamlung ableſen laſſen. 1. Daß ſeyn verſtorbener Stieffvatter bey dem Rath vnd menniglich behalte das Lob der Trew vnd Embſigkeit; Darumb ſie jhn auch nicht wenig beklagen vnnd ſagen: Nos amiſimus bonum virum, &c. 2. Daheim zu Hauße behalte er auch daß Lob / aller Tugenden / ꝛc. 3. Werde jhm ſonderlich von ſeinen Söhnen nachgerühmet/daß er zu fortſtellung jhrer Studien an ſich nichts habe erwinden laſſen. 4. Daß er nun davon bringe den
ſchönen Ehren-Tittul: Memoria † juſti erit in benedi- 19
ctione; &c.

Jn deſſen allen Betrachtung / vnd vors dreyzehende/ deß Verſtorbenen gantzen Freundſchafft / wie auch mir D.N. (Weil er mit meiner hertzlieben Mutter ſeeligen Geſchwiſterkind geweſen) noch mehr kümmerlich/ dz Herr I.N. als eine geiſtliche Perſon/ſeinen Stieffvatter/denen er vorhin auff der Cantzel gelobet/nunmehr auff'm Rathauſſe ſchänden darff. Jſt auch dannenhero injuriæ præſumtio deſto mehr wider jhn, wird auch mit ſeinem Beweiß ſchwer zugehen / vnd ſonders Zweiffel der Spott jhme in ſeinem Boßen verbleiben.

So dann vors 14. auß allen Vmbſtänden leicht abzunehmen/ da dieſe Sachen zu rechtlicher Schwirigkeit gelangen / vnd in der Güte nicht hingeleget/ noch hierdurch daß altglünende Fewer vieler beſchwerlichen Injurien vnd diffamationen gedämpfft werden ſolte / daß nicht allein eine groſſe Verbitterung zwiſchen den Parten vorlauffen; ſondern endlich auch infamia publica, entweder den verſtorbenen im Grabe / oder Herrn NN. betreffen würde;
Dieſelbe auch † nachmals mit keinem Eyde ſalviret, 20
oder abgewendet werden könte. Als iſt der Fraw Wittiben zurathen: Daß ſie jhrem nehiſt gethanen Vorſchlag/ alle præcedirte læſion hindan geſetzt/nach känte / vnd hierdurch die Sachen in der Güte verglichen ſeyn laſſe:
cum † lites diminuere potius, quam augere, ſive protra- 21
here conveniat.

Dazu ſie dann vors letzte vnd 15. billich auch bewegen ſoll/pietas erga cineres defuncti mariti, welche von Gott Verheiſſung hat reichen Segens / vnd aller heilwertigen Wolfahrt. Der ſieben vnmündigen vnerzogenen Kinder Herrn D. P. zugeſchweigen; denen ſie gleichſam auß dem Munde entrücken würde/ was etwa jhr Vatter pro aſſervandâ hereditate, vnd zuvertheidigung deß Verſtorbenen guten Nahmens würde auffwenden müſſen. Sie aber in verbleibung alles rechtlichen Proceſſes ruhig empfahen vnd genieſſen ſolten.

Dagegen pro concluſione Herr NN. jhme auch an Gleich vnd Recht begnügen laſſen / vnnd mit gemeltem Vorſchlage / zur verhütung allerhand Weitleufftigkeit/ erſparung vieler Vnkoſten / vnd anderer Vngelegenheit/ content vnd zu frieden ſeyn wird.

Salvo tamen defuncti honore, contra diffamationem præſentem: De quo Senatus patriæ ex officio viderit.

N. N.

CONSILIVM XC.

Quæſtio.

An vigore ſimultaneæ Inveſtituræ, contra tertium poſſeſſorem, actioni feudi revocatoriæ locus ſit?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Alienatio feudi, abſque conſenſu proximi agnati, ex poſt facto revocatione feudi invalidatur.
3 Feudum alienatum, defuncto alienante, etiam non refuſo pretio, jure ſucceſſionis revocari poteſt.
4 Agnati illi qui tempore alienationis proximiores non fuerunt, quando ipſos ſuccedendi ordo tangit, feudum revocare poſſunt.
5 Feudum & filio, & cognato ex legis diſpoſitione, intuitu nimirum inveſtituræ antiquæ, vel privilegij ſpecialis debetur.
6 Et ſuccedens illud obtinere dicitur beneficio primi acquirentis cui ſuccedit.
7 Feudum domino apertum, ſucceſſori ideo utilis competit rei vindicatio.
8 Poſſeſſore mortuo, feudum etiam cum conſenſu domini alienatum, revocari poteſt.
9 Feuda Vaſallis, quamdiu vivunt, ad inſtar uſusfructus conferuntur.
10 Proximus agnatus ad recuperandum feudum alienatum, etiam nullo refuſo vel oblato precio, admittitur.
11 Succeſſio feudalis ſimilis eſt ei, quæ venit ab inteſtato, in hoc, ut proximis agnatis deferatur.
12 Facultas feudi revocatoria ad 30. uſque annos durat, agnatiſque ſubvenit.

CASVS.

1 IN Ducatu † Lignic. viget jus Saxonicum, ibique principali privilegio, jam ab anno CHRISTI 1511. inductum eſt: quod fratres & fratrum filij perpetuò intelligi debeant ſimultaneè inveſtiri, & quod alter poſt alterius mortem, abſque novâ inveſtituræ requiſitione feudum obtineat. In eodem Ducatu duo fratres H. & B. poſt mortem patris feudum antiquum inter ſe dividunt anno 1559. & diviſioni hoc pactum adjiciunt: quod ſi alteruter vellet partem ſuam feudi vendere, eam alteri fratri præ omnibus extraneis venderet; ſiquidem juſtum ei precium ſolvere vellet. Poſtea H. partem ſuam mandato principali vendere juſſus eſt, cum creditoribus hypothecas in ea habentibus ſolvere tardaſſet: Eam partem E. emit: Sed alter frater B. nimirum, licet & ipſe non ſolvendo eſſet, tamen contra venditionem proteſtatus eſt, id juri ſuo minimè debere eſſe noxium. B. prius moritur; poſtea etiam H. qui cum filium reliquiſſet, ille ex patrui perſona in feudum ſuccedere volens, vigore ſimultaneæ inveſtituræ, de qua ſuprà actionem feudi revocatoriam contra tertium illum poſſeſſorem intendit. Quæritur, an Actioni revocatoriæ locus ſit.

AUXILIUM à DOMINO.

Et quidem multa ſunt, quæ videntur ſuadere locum
2 eſſe actioni revocatoriæ. Certi quippe juris eſt, quod †
alienatio feudi, abſque conſenſu proximi agnati, (& hoc
noſtro caſu abſque conſenſu ſimultaneè inveſtiti) ex
poſt facto, per revocationem feudi invalidatur: *cap. 1. §. ſed etiam. per quos fiat inveſtit. c. 1. §. è contrario. in fin. de inveſtit. de re alien. fact. c. 1. §. donare. verſic. præſcript. qualit. olim feud. alien. pot. cap. 1. §. hoc quoque de ſucceſſ. feud c. 1. §. ſi quis. verſ. Titius. ſi de feud. defunct. controverſ. ſuer. cap. 2. in princ. de alienat. feud. patr.* Et quod † feudum alienatum, defuncto alienan-
3 te, poteſt jure ſucceſſionis revocari, etiam pretio non refuſo: *cap. 1. §. hoc quoque de ſucceſſ. feud. ibique Dd. Vid. Hartm. Piſtoris, part. 2. quæſt. 6. num. 1. & ſeqq. & num. 58. Tiber. Decian. conſil. 19. num. 60. volum. 2. Schrader. tract. feud. part. 8. cap. 8.
num. 31. & ſeqq.* adeò, ut etiam illi † agnati, qui tempore 4
alienationis proximiores non fuerunt, feudum revocare poſſint, quando ipſos ſuccedendi ordo tangit. *Iſern. in d. §. hoc quoque. Afflict. & Alvarot. in d. verſic. Titius. num. 6. Zaſ. part. 9. num. 32. Henning. Gœden. conſil. 15. num. 4. Hartman.
Piſtor. dict. quæſt. 6. num. 35.* Cum enim † feudum debeatur 5
& filio & cognato ex legis diſpoſitione, intuitu videlicet inveſtituræ antiquæ vel privilegij ſpecialis; *cap. 1. §. cum verò. de his qui feud. dar. poſſ. c. ſi capitaneus. verſ. inveſtituram. de feud. Marchiæ. Afflict. in prælud. feudor. num. 17. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1. de feud. §. 30. num. 133. Weſſenbec. conſil. 15.
num. 16. Schrader. dict. cap. 8. num. 157.* ita ut † ſuccedens, il- 6
lud obtinere dicatur, non à perſona prædeceſſoris, ſed ex ſuo jure proprio, nimirum beneficio primi acquirentis, cui ſuccedere intelligitur: *cap. 1. de eo, qui ſibi & hered. ſuis. Bald. c. 1. §. ſi verò. de grad. ſucceſſ. Andr. Pinell. in l. 1. part. 3. num. 95. c. de bon. matern. Hartm. Piſtor. 2. quæſt. 1. num. 25. ubi in ſequentibus annectit*: quod in talibus non habeat cauſſam unus ab alio, ſed omnes à concedente: uſque adeo, ut vaſallo poſſeſſore feudi decedente, & quaſi è medio ſublato, perſona ejus amplius in conſideratione non
ſit, ſed feudum † hoc ipſo domino apertum, & ab 7
eo de integro ſucceſſori conceſſum ita ducatur, ut ſucceſſori eo nomine utilis competat rei vindicatio allegans ad hoc: *Andr. de Iſern. in c. Imperialem. §. præterea ducatus. verſ. cenſentur plures donationes. de prohibit. feud. alienat. per Frider. ibique Camerar. pag. (mihi) 771. & in c. 1. quæſt. 1. num. 9. an agnat. vel fil. Thom. de Marinis, &c. videlicet, quod nequeat,
&c.* Sed quod mortuo † poſſeſſore feudum etiam cum 8
conſenſu domini alienatum revocari poſſit. *c. un. §. hoc quoque de ſucceſſ. feud. Bald. in cap. 1. colum. 3. de alienat. feud. Matth. de Afflict. in cap. 1. num. 56. de ſucceſſ. feud. Iaſ. conſil. 57. colum. penult. volum. 3. Roland. à Valle. conſil. 57. num. 59. vol. 3.
Borcholt. tract. de feud. cap. 8. num. 143.* Cenſentur namque † 9
feuda vaſallis non ſimpliciter, ſed eatenus duntaxat conceſſa, quamdiu uſura hujus vitæ fruuntur, ad inſtar uſusfructus, *cap. 1. §. fin. quib. cauſ. feud. amitt.* eâ videlicet lege, ut gravati cenſeantur poſt mortem ſuam agnatis illa reſtituere; ut docet *Andr. de Iſern. in cap. 1. verſic. hoc eſt regalare. de eo, qui ſibi vel heredib. ſuis. & in c. 1. §. hoc quoque. colum. 2. verſ. hæc deferuntur. de ſucceſſ. feud. Hartman. Piſtoris.
dict. quæſt. 6. num. 4.* Quocirca & † proximus agnatus 10
admittitur ad recuperandum feudum alienatum, etiam nullo refuſo vel oblato precio. *Supradict. verſic. Titius. Wurmſer. in practic. obſerv. tit. de feud. obſervat. 5. Mynſin. cent. 4.
obſerv. 85. Borcholt. dict. cap. 8. num. 147.* Eſt enim † feudalis 11
ſucceſſio ſimilis ei, quæ devolvitur ab inteſtato, in hoc, ut proximis agnatis deferatur: *Alvarot. loco ſupradict. Dd. in cap. 1. de ſucceſſ. feud. Bald. in l. cum antiquioribus. num. 7. C. de jur. deliber. & in c. Imperialem. in princ. num 19. de prohibit. feud. alienat. per Frider. Weſſenbec. dict. conſil. 27. num. 2.* Quæ et-
iam † facultas revocandi feudum ad 30. uſque annos 12
durat, & agnatis adminiculatur; *Roland. à Valle. dict. conſil. 57. num. 64. volum. 3. Wurmſer. dict. obſervat. 5. Borcholt. dict. cap. 8. num. 148.* Et hæc de propoſitâ facti ſpecie breviter, ob temporis penuriam, dixiſſe ſufficiant. Plura, quæ de materia hac, utpote de privilegij tenore, de ipſa feudi diviſione, ejoſdemque diviſionis pacto, fratrum inter ſe inito contractu, atque conſenſu, uberius moveri poterant, in ipſis ad me tranſmiſſis actis habentur. Salvo ſemper rectius informati judicio.

N. N.

CONSILIVM XCI.

Quæſtio.

An Vaſallus teneatur edere titulum ſuæ poſſeßionis?

SVMMARIA.

1 Nemo tenetur iodicare titulum ſuæ poſſeſſioois. & num.37. hic.
2 Qui agere vult, propriis inſtructus ad iodicium venire debet probatiooibus, non aliena ioſtrumeota exigere.
3 Vaſallus cogitur oſtendere inſtrumentum, & indicare titulum ſuæ poſſeſſioois.
4 Feuda procedunt a Providentiâ Principis. oum. 37.
5 Vaſallus. aſſerens ſe rem tanquam propriam poſſidere, dominus contrariam probare debet, rem eſſe feudalem.
6 Adeò, ut etſi dominus ſemiplenè probaret, bona eſſe feudalia, contra dominum tamen ſemper militet præſumtio; & iudex tali in caſu juramentum io ſupplementum probatioois deferre oequeat.
7 Allodium, vel res allodialis dicitur, quæ pertinet ad plenum & directum alicuius dominium.
8 Allodium expooitur & eſt idem, quod proprium & liberum, quod à NAMINE recognoſcitor.
9 Feudum niſi in conceſſione primâ nominetur tale, nunquam pro feudo habetor.
10 Præſumtio pro allodio io tantum locum habet, ut etiam quando aliqoa verba reperiantur feudum ſignificaotia, & aliqua ſignificativa allodii, adhuc præſumatur allodium.
11 Reſervaoo homagii & ſervitii adeo in feudi conſtitutione neceſſaria eſt, ut ſi illa oou repeiatur, tanto fortius pro allodio præſumatur
12 In feudo franco ſive libero ipſum homagium eiuſque præſtatio eſt ſpecies quædam ſervitutis.
13 Conferre eſt liberè transferre.
14 Et conferre, donare eſt.
15 Nomen Vaſalli, fidelis & gaudere, oomioa ſunt æquivoca.
16 Subditi, quamvis oihil à domino, cui ſubſunt, conſequantur, vaſalli tamen & fideles ſive feudales oominantur.
17 Subditi ob competentem iuriſdictiousm à Principe Lehe Getrewen/ appellantur.
18 Juramentum fidelitatis ex diverſis cauſſis præſtator.
19 Semper in favorem allodii, & pro libertate præſumendum.
20 Feudum dicitur quædam ſervitus; idem & num.37. traditur.
21 Res quælibet ob primævum ſuum ſtatum præſumitur libera.
22 Unuſquiſque magis præſumitur poſſidere iure proprio, & directi domini, quam alieno.
23 Caſtrum, iotra regoum ſive provinciam ſitum, allodiale & liberum non feudale præſumitur.
24 Vaſallus licet emat rem contiguam feudali; tamen adhoo allodialis præſumitur
25 Obſervantia declarat actus oaturam, plurimumque conducit ad actus dubii interpretationem.
26 Immemoriali tempore etiam imperii iura directa tolluntur.
27 Curſus 10. vel 40. annorum de præſcribendo dominio directo, oon autem de iure ſuperioritatis ſufficit.
28 Feudum ex eo non præſumitur quòd Princeps pro ſuperiori recognoſcitur
29 Feudum, licet ſit feudum, præſcriptiooe tamen allodiale & liberom efficitur.
30 Dominor & Vaſallus ad paria iudicantor.
31 Diſpoſitum io uno, cenſetur etiam diſpoſitum in altero.
32 Ex quibus cauſis Vaſallus feudum amittit, ex iiſdem & dominus proprietate privatur.
33 Lapſu triginta anoorum poſſeſſor prædii feudalis libertatem præſcribit contra dominum.
34 Nullis exiſtentibus maſculis heredibus, uti ſucceſſoribus feudalibus, feudum ad dominum tranſit.
35 Jure feudali fœminæ a feudi ſucceſſione prorſus excluduntur.
36 Niſi natura & conditio feudi patiatur, ut in eo fœminæ ſuccedant, vel ſic conventum ſit, aut loci conſuetudo id ferat.
37 Quælibet res præſumitur allodialis & hereditaria non feudalis, donec ſervitus probetur.
38 Is habet fundatum ius, pro quo iuris præſumtio militat.
39 Poſſeſſor, ſi ſciret, rem poſſeſſam eſſe feudalem, & temerè id negaret, poſtea verò de mendacio convictus, feudum amittit.

THEMA FACTI.

EDle/Geſtrenge/Ehrnveſte/hoch vñ wolbenambte/wolverordnete Herren Landesh. vnd Räthe/der Fürſtlichen Lign. Regirung/ großgünſtige Herren/ rc. Demnach auff gnädiges ſchaffen vnnd anordnen deß Hochwürd. durchleuchten/ Hochgeb. Fürſten vnd Herrn/ Herren NN. meines gnädigen Fürſten vñ Herrn/ die Fraw Rottk. Den 9. Julij, für Ewr. Geſtr. vnd Herrl. erſchienen allda wegen deß N. Vergleichung troffen: ſondern auch gnädig begehrter maſſen mündliche deductioo/ wegen ihres erbeigenen Guts N. neben Vorlegung/ dazu gehörig alter vnd newer Brieffe/ ſo viel deren bey Jhr vorhanden/ angehöret worden. Vnnd aber Ewr. Geſtr. vnd Herrl. endlich dabey verblieben/ daß gedachte Fraw Witib/ ſolche ihre das Gut Schtin. betreffende/ vnd damals in eyl vorbrachte Notturfft zu Pappier bringen vnd zuhanden Ewr. Geſtr. vnd Herrl. einſtellen ſolte. Als wil ſie ſolchem zu gehorſamer Folge/ nachgeſetzte deduction hiemit neben angehefften wahren Abſchrifften deren documenten vbergeben/ vnd demütiges Fleiſſes gebetten haben. Ewr. Geſtr. vnd Herrl. geruhen nicht allein dieſelbe alles Fleiſſes zu erwegen: Sondern auch bey höchſtermeldeter ihr. Fürſt. Gn. als eine arme hochbetrübte Wittibe intercedendo zuverbitten/ damit dieſelbe mit ſolcher wahrhafften vnd verhoffentlich wolbegründeten deductioo gnädig zu frieden ſey/ vnd ſie bey ihrem anererbten altväterlichen Gut N. ſo ihres lieben Sohns niemals worden: Vnd derowegen in ſeinen Lehensfall gar nicht gehörig/ noch gezogen werden kann, als ein Chriſtlicher Fürſt vnd Beſchirmer der Wittwen vnd Wayſen gnädig ſchützen vnd verbleiben laſſe.

Vnnd zu ferner wahrhafften Begründung ihres Rechten vnd Intereß. wil Ewr. Geſtr. vnd Herrl. zuvor erwehnte Fraw Rottk. folgende Motiven/ erhebliche Vrſachen vnd Bedencken vortragen/ vnd wolmeinende zuvernehmen geben. Daß zwar Anfangs ſie wegen deß Guts N. ſo ſie in ihrem freyen vnd ruhigem Beſitz/ von ihren in Gott ruhenden Brüdern vnd Vorfahren hero jederzeit vnbeirret erhalten/ vnd noch jemand ihren titulum poſſeſſionis zuvermelden; oder auch die darvber beſagende Brieffe zu ediren im Rechten nicht verbunden/
noch ſchuldig ſey: cum † regulariter oemo cogatur in- 1
dicare titulum ſuæ poſſeſſionis, in qua booa fide hæréns
reperitur: *vulgatiſſimâ l.cogi. C.de petit.heredit.* adeò, † ut 2
qui agere contra alium velit: proprias afferre probatio-
nes, nec aliorum inſtrumentorum inſpiciendorum po-
teſtas ei fieri debeat: *l.qui accuſare. C.de edend.* quòd in tan-
tum verum eſt, ut, etſi in † vaſallo communiter rece- 3
ptum ſit, quod is teneatur oſtendere inſtrumentum in-
veſtituræ, & docere de titulo ſuæ poſſeſſionis: *juxta*
Molin.in conſuet. Pariſ.tit.1.§.5.num.6. & lit.2.gloſ.3. quia † 4
feuda omnia procedant à providentia principis: *§. &*
quia vidimus. de his qui feud dar.poſſ. tamen id locum non
habeat, niſi poſſidens fateatur, ſe eſſe vaſallum, vel
prædium illud, de quo quæritur, eſſe feudale: ubi
notabiliter tradit *Hartm.Piſtor.quæſt.46.part.2.* Nam ſi † 5
poſſidens hoc negaret, & affirmaret, ſe rem tan-
quam propriam poſſidere; tum titulum ſuæ poſſeſ-
ſionis proferre non teneretur, ſed dominus ante o-
mnia probare deberet, rem eſſe feudalem; ut docet
Bartol. in l.1. C. de cond. & procurat.lib.11. quem hoc mo-
do declarat *Bald. in l.2. C. quomod. & quand. judex. &c.*
& ſequitur Iaſon in uſibus Feud. num. 51. Dec. conſil. 61.
Matth. de Afflict. in cap. §. illud. numero trigeſimo ſecundo de
prohibit. feud. alienat. per Frideric. ubi diſertis verbis ait:
quod antequam dominus compellat Vaſallum ad
oſtendendum jura ſua, oporteat eum in ſpecie
probare, vaſallum tenere illud feudum à domino
nec

nec ſufficiat, ſi ſolum Dominus diceret: iſta bona, quæ
poſſidet Vaſallus, ſunt ſita in Baronia mea: Ergo præſu-
muntur feudalia: quia iſta præſumtio non vindicat ſibi
locum in feudalibus: Non enim ſequitur: Rex eſt Do-
minus regni: vel Baro eſt Dominus Baroniæ: ergo o-
mnia ſunt regis vel Baronis: quod nihil aliud eſſet, quã
delabi in errorem Martini, qui dixit, omnia eſſe princi-
pis; *ut refert gloſ. in l. benè à Zenone. C. de quadr. præſcript.* Vn-
de, ſi quis prætendat, bona ſua eſſe allodialia, licet con-
cedat ea, quoad juriſdictionem caſtro ſubjacere; tum ſi
fidem facere poſſit, ſe hæc bona particularia, tanquam
allodialia 30. annos tenuiſſe, vel ſe ſolitum fuiſſe, hæc
bona liberè, & ad longum tempus, vel locare, vel in
Emphyteuſin concedere, vel majorem aut æqualem
partem bonorum circumjacentium allodialem eſſe:
tunc hæc bona, etiam alio non probato, allodialia præ-
ſumuntur: & vaſallus, vel hæredes illorum ea liberè re-
tinere poſſunt: niſi Dominus feudi apertiſſimis proba-
tionibus fidem facere poſſit, bona; de quibus contro-
vertitur, feudalia eſſe, *ut totidem verbis ait excellentiſſimus
Practicus Schrader. tract. feud. part. 3. cap. 4.* in tantum; & ad-
6 eò, † ut etiamſi Dominus ſemiplenè, unico puta teſte,
vel alijs modis probaret, hæc bona feudalia eſſe tamen
adbuc ſit præſumtio contra dominum, & judex ipſi in
ſupplementum probationis, tali caſu juramentum de-
ferre nequeat: *argt. l. 1. & ibi gloſ. Bartol. & Bald. C. qui &
adverſ. quos. &c. Bald. & Dd. in c. 1. §. præterea. quid ſit inveſtit.
Iaſon. in l. admonendi. 31. num. 244. ff. de jurejur.* Jedoch ſo
wil obgedachte Fraw Wittib zu demütigem gehorſam ge-
gen jhrem gnädigſten Landes Fürſten/ vnd zu allem vber-
fluß/ auch damit vmb ſo viel weniger zweiffel jhres in N.
habendẽ wolbegründetẽ Rechtens halben vorfallen könne
die begehrten documenta vber ſolch gut/ ſo viel der bey jh-
ren handen immer zubefinden geweſen (ſed tamen cum
proteſtatione, ſich hiedurch in keine weitleufftigkeit einzu-
laſſen/ viel weniger jhrem ruhig inhabenden Poſſeſs etwas
zu prædiciren) hiermit vorlegen.

Deren daß erſte mit lit. A. copialiter beygefügt/ vnd
vnter Hertzog Ludw. Zeiten Anno datiret iſt; darauß zu-
befinden/ daß dieſelbe Zeit ein Bürger zur Eigniß ſolch
gut N. gehalten; vnd daſſelbe zu Statrecht gehörig gewe-
ſen ſey: Dann ſolcher Brieff beſagt klärlich: Daß derſel-
be Bürger ſolch Erbgut (Allodium Schu:) Erblich/ vnd
mit vollkommenen Rechten/ cũ omni jure, ac pleno do-
minio, verkaufft habe zweyen Brüdern/ NN. Welch
gut auch jhnen alſo Erb vnd eigen auch aller beſchwerung
frey/ von gedachtem Hertzog Lud. jhr Fürſt. Gn. vber-
reicht worden, wie die dürren wort lauten: Nos ſæpe di-
ctum ALLODIVM, cum omnibus pertinentijs, dictis
fratribus CONFERIMVS, vnd iſt auß ſonderlicher
Fürſtlicher Gnaden diß hierzukommen/ daß ſolch gut von
derſelben Zeit an/ nicht mehr vor Statrecht zu Eigniß/
ſondern vor jhr Fürſtl. Gnad. vnd deroſelben Regirung
mit recht vertretten werden ſolle; Inmaſſen die finalis
clauſula lautet: Adjicientes & volentes de noſtra mu-
nificentia ſpeciali, quod jam dicti fratres, & eorum hæ-
redes, jure aliorum noſtrorum FEVDALIVM ſemper
gaudeant coram nobis, vel judice Curiæ noſtræ, & non
alibi, pro cauſſis quibuslibet reſponſuri &c. Weil dann
nun in ſolchem vralten Brieffe daß Gut N. von anfange
biß zum ende anders nicht/ alß Allodium genennet wirdt:
So iſt auch kein zweiffel/ daß es je vnd allerweg Erb vnd
7 eigen geweſen ſey vnd noch: Allodium † enim vel res AL-
LODIALIS dicitur, quæ pertinet ad plenum & dire-
ctum dominium alicujus; ut reſpondet *Paul. de Caſtrenſ.
conſ. 161. ſequitur Maſcard. volum. 1. de probat. concluſ. 79. nu.*
8 *1. ubi dicit:* Allodium † exponi, & idem eſſe, quod pro-
prium & liberum, quod à NEMINE recognoſcatur:
*gloſ. in l. at ſi quis. §. qui enim. verb. oportebat. ff. de religioſ. &
ſumt. funer. gl. in l. ingenuum. verb. libertum atem. C. de ingen. &
manumiſſ. Bald. in c. inter filiam ſi de feud fuer. controverſ.* Die-

weil dann nun in dieſer ermelten vnd erſten Conceſſion
kein wort zubefinden/ daß ſolch † gut N. zu Lehen gereicht 9
worden/ ſo kan es auch/ vermög derſelben vor kein Lehen
gehalten werden; ut in terminis ejuſmodi conceſſionis
affirmat *Caſtrenſ. conſ. 164. in præſenti cauſſa. num. 8. lib. 2.
Gozadin conſ. 8. num. 16. Afflict. in c. 1. nu. 13. quib. mod. feud.
amit. Gravet. conſ. 9. num. 65. Socin. Iun. conſ. 76. num. 43. lib.
1. & conſ. 102 num. 9. & num. 13. lib. 2. Roland. à Valle conſ. 2.
num. 5. lib. 1. Menoch. conſ. 191. num. 17. lib. 2.* Vnd irret nicht/
was etwa auß der letzten Clauſul, jure reliquorum FEV-
DALIVM gaudeant &c. Item auß der Zinßreichung
erzwungen werden wil. Nam † præſumtio pro allodio in 10
tantum locum habet, ut etiam quando aliqua verba eſ-
ſent ſignificativa feudi: & aliqua ſignificativa allodii;
adhuc præſumatur allodium *Menoch. d. conſ. 191. num. 27.
ubi latè hoc firmat idem Menoch. lib. 3. præſumt. 91. n. 13.* Son-
derlich dieweil hochgedachter Fürſt in ſolcher Conceſſion
jhm oder ſeinen Nachkommenen keine Lehenspflicht oder
herligkeit auff N. vorbehalten hat: auch die Brieff von
keiner Lehenspflicht/ welche die damalige Keuffer gethan
hetten/ meldung thut: Proteſtatio † autem ſive reſerva- 11
tio ſervitij & homagij adeò neceſſaria eſt in feudi con-
ſtitutione, ut ſi illa non reperiatur, tanto fortius pro al-
lodio præſumatur: *Alex. conſ. 24. num. 11. lib. 5. quem ſecu-
tus eſt Dec. conſ. 413. num. 5. Menoch. conſ. 1. num. 30. & ſeq lib.
1. & conſ. 191 num. 17. in fin.* Etiam in † feudo franco ſive 12
libero cum ipſum homagium ejuſque præſtatio, daß ei-
ner verbunden iſt Lehenspflicht zu thun/ ſit quædam ſpe-
cies ſervitutis: *Iacob. de S. Georg. tract. de homag. num. 22.
Menoch. dict. præſumt. 91. num. 20. in fin.* Ja daß noch mehr
iſt/ ſo werden in ſolcher Conceſſion, dermaſſen worte ge-
braucht/ darauß vielmehr eine donation, alß Lehens
Conſtitution abzunehmen/ in dem obgedachter Brieff ſa-
get: CONFERIMVS & CONTVLIMVS dictis fra-
tribus allodium Schunelwitz ic. Conferre † autem eſt 13
liberè transferre: *Abb. in c. frequentibus. num. 7. & in c. au-
toritate num. 7. de inſt.* Immò † amplius, conferre eſt do- 14
nare: *argt. c. cum acceßiſſent. de conſtit. c. cauſ. de reſcript. Abb. in
d. c. ex frequentibus num. 7. Menoch. d. conſ. 191. num. 6. & ſeqq.
& dict. lib. 3. præſumt. 91. num. 31.*

Vnd irret nicht/ daß aus ſondern Fürſtlichen Gna-
den zu ende ſolcher Conceſſion hinzugethan wird/ quod
illi emtores allodij Schunelwitz debeant gaudere Iure
reliquorum Feudalium &c. Denn ſolches die præceden-
tia & ſequentia ſelbſt erkleren/ wie es zuverſtehen/ der ein-
gang des Brieffes meldet/ daß vorhin ein Bürger in Eign.
ſolch Erbgut gehalten vnd verkaufft habe. Die finalis
clauſula meldet/ was die Specialis munificentia ſey ge-
weſen/ vermög derer die Kauffer jure reliquo feudali
gaudiren ſollen/ nemlich daß ſie vor jhr Fürſtl. Gnad. o-
der deroſelben Regirung ſollen ſolch Gut mit recht ver-
tretten. Darauß freylich ſo viel zuſchlieſſen/ daß das Gut
vorhin zu Statrecht gehörig müſſe geweſen, vnd jhr F.
Gnad. Meinung gar nicht geweſen ſey/ durch ſolche
Clauſul daß Gut zu Lehen zumachen: Dann ſolches we-
re potius impoſitio ſervitutis, quam ſpecialis munificen-
tia. Gleich wie nu daß nomen Vaſalli † æquivocum iſt/ 15
vnd ſo wol wegẽ der vnterthänigkeit/ damit ein jeder Vn-
terthan ſeiner Herrſchafft/ ob er ſchon von derſelben nichts
zulehen hat/ billich verwandt iſt/ alß wegen der Lehen-
ſchafft gebraucht wirdt: ebener maſſen iſt es auch mit dem
Wort gaudere jure reliquo feud. geſchaffen. Etſi enim
quis nominetur fidelis vel feudalis domini, immo etſi
quis etiam juraverit fidelitatem domino, tamen adhuc
bona ab eo poſſeſſa, non præſumuntur eſſe feudalia:
cum nomen fidelium vel feudalium non minus, quam
nomen vaſalli ſit æquivocum, ex quo † convenit & ſub- 16
ditis, qui etſi nihil â domino, cui ſubſunt, cõſecuti ſunt,
appellantur tamen vaſalli & fideles ſive feudales: ut a-
perte probat *Alvarot. in proœm. feud. quæſt. 7. Iul. Clar. §. feu-
dum. quæſt. 19. Menoch. d. lib. 3. præſumt. 91. num. 23 & ſeq.*

Inmaſſen auch vnter vns Teutſchen nicht weniger die
17 † Vnterthanen bloß der Obmeßigkeit halben/ alß die Le-
hensleute/von jhren Landes Fürſten/ liebe getrewe gené-
18 net werden. Et hoc eſt, quod dicitur: juramentum † fide-
litatis ex diverſis cauſſis præſtari conſueviſſe: aliquan-
do nimirum ex cauſſa feudi: *ut in c. de form. fidelitat.* ali-
quando ex cauſſa ſubjectioois, ſicut faciunt cives & cæ-
teri ſuppoſiti imperio & Iuriſdictiooi Principis: *ut in c.
1. qual. vaſall. jurare deb. fidelit. dom. ibique Dd. Bald. conſ. 327.
col. 3. lib. 1.* Quocirca juramentum fidelitatis & appella-
rio fidelium ſive feudalium regulatur ſecundum ſubje-
ctum. Si eſt feudum tunc fidelitas dicitur, jurata tan-
quam à Vaſallo: Si vero eſt allodium, dicitur præſtitum
fidelitatis juramentum, ſicut à ſubjecto Iuriſdictionis
priocipis conéedentis: ut late & pulcrè declarat: *Menoch.
dict. conſ. 191. num. 31.* Ja wenn mann aber ſchon in denen
terminis verſirete, daß aus ſolchē alten Brieffe ein zweif-
fel vorfiele/ob daß gut N. vor Erb oder Lehn zuhalten: So
19 were doch die Præſumtio juris noch ſo ſtarck, daß in † fa-
vorem allodij zuſchlieſſen: Conceſſionem illam Princi-
pis Lod. fuiſſe liberam: ducto argumento à natura re-
rum, quæ præſumuntur allodiales & liberæ; non autē
feudales; atque ita ſervituti obnoxiæ: ita in terminis feu-
di tenent *Ioan. Andr. & vulgo Dd. in c. minus. de jurej. Alex.
conſ. 129. col. 1. lib. 1. Abb. in c. ſignificavit, col. 3. de reſcript. Menoch.*
20 *conſ. 1. num. 10. & dict. præſumt. 91. num. 1.* Facit, † quod feu-
dum dicitur quædam ſervitus: *gloſ. in l. ſi cujus. §. ſi uſusfru-
21 ctus, verb. oportet. ff. de uſufruct.* At † omnis res præſumitur
ob ſuum primævum ſtatum libera: *l. altius. C. de ſervit. &
22 aqua.* Item facit: quod † unuſquiſque magis præſumi-
tur poſſidere jure proprio, quam alieno: *l. filiusfamil. §.
divi verſ. ijdem Principes. ff. de legat. 1. ibique Angel. pluribus fir-
mat.* non ergo quis præſumitur poſſidere ut Vaſallus, at-
que ita nomine directi dominij; *juxta l. male agitur, ubi
Bart. C. de præſcript. 30. annorum.*

Vnd irret nicht/ daß bey geſchehener mündlicher
deductioo hiergegen hatt wollen eingeworffen werden:
Alß ſolte dieſe vermuhtung Rechtens im Fürſtenthumb
Lign. nicht ſtadt haben: Alldieweil in denſelben alle Rit-
tergüter vor Lehen/ vnd nicht vor Erb gehalten vnd befun-
den würden. Denn zugeſchweigen/daß ſolche illarion von
den Herren Landſtänden vnd Ritterſchafft dieſes Für-
ſtenthumbs ſchwerlich eingereumet / oder zugeſtanden
werden möge: Sintemal auch in continenti bekante ex-
empla vieler Rittergüter/ alß Kügelberg/ Panthen/ vnd
anderer/ in dieſem Fürſtenthumb anzuziehen/ welche vor
alters zu Erb vnd eigenen rechten außgeſetzt ſeyn; vnd ſich
noch auff dato in ſolchem ſtande befinden/ vnd doch nicht
weniger von Rittermeſſigen Leuten gehalten vnd beſeſſen
werden. Sonſt iſt es auch an dem/ wie oben außgeführet,
23 quod etiamſi caſtrum † ſit ſitum intra regoum ſive pro-
vinciam; adhuc tamen præſumitur allodiale & liberū,
non feudale: per ſupra deducta, inprimis *Matth. de Afflict.
in dict. c. 1. § illud. num. 31. de prohibit. feud. alienat. per Frider.*
24 qoin immò, etiamſi † vaſallus emat rem contiguam feu-
dali, tamen adhuc illa res præſumitur allodialis: *ita do-
cuit Bald. in c. 1. §. è contrario. num. 2. de inveſtit. de re alien. Hie-
ron. Montan. tract. de finib. regund. c. 96. ad fin. Clar. §. feu-
dum. num. 18. Cephal. conſ. 172. num. 7. lib. 2.* Weniger irret/
daß damals auff dem gut Schunelwitz vier malter Ger-
ſten Zinß getreidicht/gehafftet/welche der jenige/ſo ſie em-
pfangen/verdienē müſſen: Denn dieweil daß Gut ſolches
Zinſes vor vnverdencklicher Zeit befreyet / vnd hierüber
nichts mehr zubefinden; So kan auch numehr von ſolchē
vorlengſt erloſchenem Zinß keine Conſequens, mehr ge-
ſchöpffet werden: Sondērlich dieweil bey der Fürſtlichen
Cantzeley oder ſonſt kein Lehensbrieff mehr / nun lenger
alß in die drithalb hundert Jahr vorhanden; daher vn-
zweiffelich/ daß ſolch Gut N. immerfort für ein Erbgut
ſey gehalten worden auch noch nicht anders gehalten wer-
25 den könne; Cum tralatitium ſit, † obſervantiam decla-
rare actus naturam: quod in terminis feudi tradunt.
*Alciat. reſponſ. 199. num. 128. Menoch. conſ. 2. num. 264. &
conſ. 32. num. 45. & 64. lib. 1.* & plurimum prodeſſe ad u-
ctus dubij interpretationem: *ut ſcribunt Dec. conſ. 441. nu.
13. Gravet. conſ. 102. num. 12. Menoch. dict. conſ. 191. num. 84.*
Derwegen endlich vnd vnzweiffelich hierauß zuſchlieſ-
ſen: wenn ſchon Hertzog Ludw. Brieff vor eine belehnung
ſolte können verſtanden werden/ (den vngeſtandenen Fall
zuſetzen) daß gleichwol wegen inmittelſt verbliebener Le-
hensſuchung die Lehensherrſchafft ſelbſt ſich an jhrem
rechten verſchwiegen hette. Vnd weil ſeithero / biß auff
dieſe ſtunde keine weitere belehnung vber Schin. zubefin-
den / daß numehr durch verflieſſung ſolcher vber langer
Zeit/ſolch gut Erb vnd eigen were worden/ auch die Lan-
desherrſchafft ſich deſſelben alß einer Lehensfälligkeit/
(wann es ſchon in Hiob von Rotkirchen des Jüngern
beſitz geweſen were/ alß doch nicht iſt/) keines weges an-
zumaſſen hette Cum etiam † imperij jura directa, tanto 26
tempore tollantur: *Menoch. dict. conſ. 2. num. 308. poſt Gra-
vet. in tract. de antiquit. tempor. in 4. part. 4. part. princip. n. 72.
Covar. in c. poſſeſſor. part. 2. §. 3. num. 1. de reg. Iur. in 6.* quin
immò in noſtro caſu ſatis fuiſſet † curſus 30. vel 40. an- 27
norum. Ageretur enim de præſcribendo dominio di-
recto, non autem de jure ſuperioritatis: *Menoch. dict. conſ.
2. num. 312. ubi hoc latiſſimè ex multorum autoritate comprobat.*
Vnd irret nichts/ daß Schunelwitz/ ratione ſuperiori-
tatis, die Hertzoge zu Lign. jederzeit vor ſeine Landes Für-
ſten recognoſciret hatt: Ex eo enim † feudum non præ- 28
ſumi, quod Princeps pro ſuperiori recognoſcitur; tra-
dunt *in ſpecie Alciat. reſponſ. 120. num. 4. & reſponſ. 178. num.
2. verſ. & ſolent nobiles. Maſcard. concluſ. 79. num. 12. Menoch.
conſ. 190. & dict. præſumt. 90. num. 17. & ſeq. & Schrader.
ſupr. alleg. loc. part. 3. tract. feudal. cap. 4.* Vnd weiſſets die
tägliche erfahrung/ daß ſo wol auff Erb alß Lehengüter/
ratione regalium & ſuperioritaris die Landes Fürſtliche
Obrigkeiten jhre reſervata haben. Derowegē alſo ſchlieſ-
lich im Augenſchein befunden wirdt/ daß das gut Sch.
von vralten zeitten hero zu Erb vnd eigenem rechten auß-
geſetzet; Dabey es auch jederzeit verblieben/ vnd daß ge-
genſpiel im wenigſten nicht kan bey bracht werden. Atten-
di igitur prima debet inveſtitura, adque eam tanquam
ad Cynoſuram collimandum, & ſurrogatum, ſecundū
qualitates primæ inveſtituræ accipiendum, ut ſit con-
firmatio antiquæ inveſtituræ, non nova: *argu. l. ſi donato.
§. final. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Primus enim acquirens,
vigore primæ inveſtituræ transfert feudum ad ſucceſſo-
res ſicut fons derivat aquam in ſuos rivulos, niſi aliud
actum appareat; ut in iiſdem terminis loquitur *And. Gail.
lib. 2. obſerv. 69. ſub fin. num. 3.* Vnd auff den vnverhofften
Fall/da es † ſchon Lehen geweſen were/ (poſito non con- 29
ceſſo) gleichwol wieder zu Erb durch die verjährung wor-
den ſey. Denn man findet nach obgeſatzter Zeit von An.
1342. keinen vber ſolch gut beſagenden Brieff / biß auff daß
Jahr 1470. da die Fürſtin Hedwig Chriſtſeliger gedächt-
nüß/Fünff Marck Jährliches Zinſes auff ſolch gut ver-
ſchrieben: wie die Beylage mit B. weiſet. Vnd weil in
ſolchem Brieff Schmelw. nicht allein vor kein Lehen an-
gezogen; Sondern auch noch claris & expreſſis verbis,
allodium deſignantibus, göbelsgut vnd Forwerg daſelbſt
genennet wirdt: ſo wirdt hierdurch die Præſumtio juris
beſtercket/ daß es auch damalß Erb vnd eigen geweſen ſey:
Et ex parte adverſa contrarium probandum. Quod e-
nim non mutatur, quare ſtare prohibeatur. *per juris vul-
gata: & ſupra ex Andr. Gailio, dict. loc. adducta.* Auch iſt hier-
bey wol zumercken / daß ſich auch inmittelſt ſolcher Zeit
die Namen der beſitzer ſolches gutes geendert / in dem es
vor An. 1346. Pezolt der Fleiſ. von Lignitz: Hernach die
Gebrüder Nothl von Ruder in anno 1470. aber einer
mit nahmen Göbell beſeſſen, vnd einer von Redern fünff
Marck darauff gehabter Zinſe einer Frawen/ Melchioris
von der Heyde verkaufft hatt: Darauß zuſchlieſſen, daß

wann es ein Lehengut geweſen were/ ſich die Beſitzer deſſelben ſchwerlich ſo offt geendert haben würden. Nachgehents etwa vor Achtzig oder Neuntzig Jahren iſt ſolch gut Sch. in deren von Aichholtz hande kommen: Dazu dann die Nachbarſchafft/ weil es denſelben bey ihrem altvätterlichem / numehe erledigtem Stamlehen nachgelegen/ anlaß vnd Vrſach mag gegeben haben: vnd findet ſich von Anno 1525. eine brüderliche Theilung davon *ſub lit.* C. beyligende Abſchrifft zubefinden: Vermög deren Chriſtoff/ vnd Fr. die Aicholtzer jhrem Bruder Jorgen/ daß Erbgut Sch. zugetheilet haben. Vnd ob wol bey geſchehener mündlicher deduction hiergegen hatt wollen vorgewendet werden: Alß ſolte ſolcher theil Zettel wieder den Landes Fürſten keinen beweiß haben: Item, Er beſage weder von Erb noch von Lehen. item, es ſey auch Tſchärnig damalß mitgetheilet/ daſſelbe aber ſey Lehen. Ergo, ſey von Sch. dergleichen zuſchlieſſen. So wirdt doch mit beſtande hiergegẽ eingewendet/ daß die Fraw Rottkirchin zwar keines beweiſes noch zur zeit bedürffe/ auch ſich hierdurch in kein diſputat eingelaſſen haben wolle (de quo iterum ſolemniter proteſtatur) aber doch könne die brüderliche Theilung ſo fern in præjudicium Principis allegiret werden: Weil ſich die Brüder Anno 1525. getheilet/ vnd Jorgen daß gut Sch. zukommen/ ſo müſte es je derſelbe von dem Lign. Fürſten auch vmb dieſelbe Zeit in Lehen empfangen haben wenn es Lehen geweſen were/ Weil aber ſolches nicht geſchehen/ vnd ſich in ewigkeit kein Lehenbrieff vmb dieſelbe zeit datirt vber Schn. befinden wird/ ſo folgt ja daraus vnwiederſprechlich: wann Sch. ſchon vorhin Lehen geweſen were/ (abermalß den vngeſtandenen Fall zuſetzen) daß gleichwol hiedurch der Lign. Fürſt/ in dem ſolch gut Jorgen von Aichholtz durch Theilung zukommen/ vnd von dato ſolcher Theilung in dreiſſig Jahren ihr Fürſtl. Gn. daran ſich keiner ſelligkeit angemaſt: vnd angeſehen Er Jorg Aichholtz keine Lehen darüber geſuchet/ ſich an ſeinem rechte verſchwiegen/ vnd daß Gut zu erbe hette werden laſſen: quod fieri poſſe, indubitatum eſt;
30 per ſupradeducta. Cum † regulariter dominus & vaſallus ad paria judicentur: *Afflict. in dict. c. 1. num. 13. de form.*
31 *fidelit.* Et † diſpoſitum in uno, cenſetur etiam diſpoſitum in altero: *Afflict. in d. c. 1. num. 12. Alvarot. in c. 1. §. pra-*
32 *terea. quid ſit inveſtitura.* adeò, ut † in ſpecie ex quibus cauſſis vaſallus feudum amittit, ex iiſdem à domino commiſſis, ipſe dominus proprietate privatur: *per text. expreſſ. in cap. 1. qual. dom. feud. propr. priv. & in cap. 1. §. Domino, ſi de*
33 *feud. defunct. contentio ſit.* & in ſpecie, † lapſu triginta annorum poſſeſſorem prædij feudalis, libertatem præſcribere contra dominum: tradunt unanimiter *Dd. in c. 1. § ſi triginta. Si de feud. defunct. controv. Specul. tit. de Emphyteuſ. num. 52. VVeſſenb. tract. feud. c. 15. num. 3. Herman. Vult. lib. 1. de feud. c. 11. n. 10.* Vnd hetten alſo die vbrigen einwürffe gegen ſolche Theilung wieder die Fraw Rott. keine importantz, es würde dann bewieſen/ daß gedachter Jorg Aich. in Jahr vnd tag/ nach ſolcher Theilung die Lehen geſucht hette: Welches zu erweiſen vnmöglich vnd weil auch der Landes Fürſt dazu vber Rechts verwehrte Zeit ſtill geſchwiegen/ iſt numehr vnnot auff daß andere zu antworten: wann ſchon der Theil Zettel etlicher maſſen alß doch gantz vnd gar nicht iſt/ auff ein Lehen weiſete. Aber auch auff ſolchen Fall were gar leitlich zuantworten: daß nemlich nichts ſeltzames ſey/ daß Lehen vnd Erbgüter in brüderliche Theilung kommen: Dann einem diß / dem andern ein anders zugeſchlagen wirdt/ daß auch bey mündlicher deduction deßfals eingehalten werden: es weren der von Aichholtz Schweſtern in Anno 25. nicht mit in die Theilung des guts Schunelwitz gegangen: Darauß wolte zuvermuthen ſein/ daß ſolch gut Lehen geweſen: Darauff wirdt geſaget/ Daß nur eine Schweſter geweſen: welche ſich auff daß andere gut theilen laſſen. Vnd iſt wol zumercken/ daß ihm der Bruder ſo Schunelwitz bekommen: Keinen rückfall vorbehalten hatt: Welches ohn zweiffel darumb geſchehen / weil der ander Bruder die beſchwer mit gäntzlicher abſtattung der Schweſter auff ſich genommen.

Vors vierdte findet ſich eine donation von Anno 1562. darinnen Paul Aichholtz ſeinem Weibe eine gabe von 300. vnger. fl. vor den Hoffgerichten zu Lignitz gethan. Vnd *ſub lit.* D. Beyligende Copia zubefinden iſt: Were nun Schunelwitz Lehen geweſen / ſo hette ſolche vbergab vor der Fürſtlichen Lehenshand geſchehen müſſen. Vnd ob wol ſolche gabe/ auff alle ſeine güter beſagt ſo iſt doch dabey in ſondere Conſideration zunehmen/ daß gedachter Paul Aichholtz damalß ſonſt nichts in bonis gehabt habe/ alß daß Erbgut Sch. vnd die Zinſe auff zweyen Forwergsleuten zu Tſchirſtier/ welche/ ob ſie wol Lehen geweſen/ gleichwol in vnvordencklichen Jahren / ſo viel alß dieſe gabe geweſen/ nicht außtragen hette können: Derwegen ſolche gabe nachmalß principaliter auff Sch. verſtanden muß werden. Vnd weil dieſelbe nicht für der Lehenshand erfolget/ die vorhin immerfort continuirte Obſervantz daß Sch. vor vnd nach der zeit Erbe geweſen beſtercke. Vnd ſolches vmb ſo viel deſto mehr, Dieweil ihr Fürſtl. Gn. Hertzog Friederich In dem Abſchiede Anno 85. datirt, davon gleichfals Abſchrifft mit *lit.* E. beygelegt wirdt/ klärlich meldet: Daß ſolche vbergab kräfftig geſchehen ſey: ſo wol/ daß ſich nach Paul Aichholtzes Tode die Schweſtern des guts Sch. angemaſſet hetten; Welches freylich eben auß der Vrſach geſehen/ weil Sch. Erb geweſen/ auch die Brüder/ nach beſage derſelbẽ acten welche bey der Fürſtl. Cantzley vorhanden/ ſolches nie verneinet/ ſondern ſich allein mit dem väterlichẽ Teſtament beholffen haben: In welchem auff ſolchen Fall/ wenn einer vnter den Brüdern ohne Erben ſtürbe/ den Schweſtern ein gewiß ſtücke geldes, vnd dagegen den vberlebenden Brüdern per ſubſtitutionem vulgarem deſſelben verſtorbenen güter vermacht werden. So beſage auch der vertrag zwiſchen den Parten/ ſo mit F. beygefüget zufinden / daß H. Iob von Rotkirch in Ehelicher Vormundſchafft ſeines Weibes / itziger Fraw Wittiben zu Prauſnitz auß keiner pflicht ſondern auß gütlicher behandlung den Brüdern etwas von gelde heraus gegeben habe. Vnd iſt hiebey diß gar wol in acht zuhabẽ / daß dieſer ſtreit durch vielfaltige Supplicationem, Sätze / vnd gegenſätze in Curiâ Principis ventiliret, vnd allzeit Schunelwitz vor ein Erbgut angezogen worden: welches weder das part noch ihr Fürſtl. Gnad. im wenigſten/ wiederfochten: vnd derwegen ſelbſt tacitè iſtam qualitatem feudi, ſo auch ohne diß ſo lang vermuhtet/ biß daß contrarium erwieſen wirdt/ zugeſtanden haben.

Hierbey man ſich dann geliebter kürtze halben auff dieſelben gerichtliche acta referiren thut: auch noch vber diß/ dieſe beſtendige nachrichtung hatt/ daß freylich die gebrüder von Aich damalß in wehrendem ſtreit/ bey der Fürſtl. Cantzley zu Lignitz alles fleiſſes haben nachſuchen laſſen, ob etwas zubefinden ſeyn möge/ daß Sch. Lehen were: aber nichts gefunden worden: auch nachmals (deſſen die Fraw Rotkirchin ex antè deductis wol vbergewiß iſt) nichts dergleichen gefunden werden wirde/ was auch bey mündlicher Deduction hiergegẽ hatt wollen geſagt werdẽ Es hetten gleichwol die Aichholtzer daß gut Sch. ſo lange Zeit gehalten darauß were die Lehenseigenſchafft zuvermuhtẽ: Darauff weiſet ſich numehr auß bißhero erzehlung die antwort ſelbſt/ daß Anno 25. die Schweſter ſich auff ein wiedergut theilẽ laſſen/ vnd daß väterliche Teſtament Anno 1544. Vrſach gegeben hat: nicht aber die Lehens Natur oder eigenſchafft/ daß ſolch gut etwa in die Siebentzig Jahr/ bey einem manlichen ſtam blieben.

Hiezu kompt nun vors Sechſte vnd letzte daß die Fraw Rotkirchin daß gut Sch. allzeit vor ſich vnd ihre Schweſter/ ſo auch noch lebet alß ihr vnzweiffelich eigenthumb gehalten haben/ vnd noch. Dann ob wol ihr Juncker ſeeliger, daß Geldt außgezehlet / ſo iſt doch der ſtreit von ihme

nicht nomine proprio: ſed nomine curatorio maritali
uxoris geführet: Abermalß ad acta referendo. Vnd we-
re auff den Nonfall zuerweiſen deſſen man doch zu thun/
noch zur Zeit nicht ſchuldig / das ſolch gelde der Fraw
Wittiben Schweſter geweſen / ſo vermög des vertrags
den Brüdern außgezehlet worden. Daher auch der alte
Herr Job Rottkirch in ſeinē Teſtament vnd letzten willen
Anno 88. auffgerichtet/vnd davon ſub lit G. Extract zu-
ſehen kräfftiglich geordnet / daß ſolch gut ſeinem lieben
Weibe/zu jhrem Erbeigendē Rechte vor ſeinen Söhnen/
Töchtern/vnd männiglich vnverhindert verbleiben: Vnd
ſie damit zu thun vnd zu laſſen jhres gefallens/gantz mäch-
tig ſein ſolle. Wie dann auch die Fraw/ſo wol bey jhres Le-
ben Mannes S. Leben/ alß hernach ſolch Gut alleine vor
ſich gehalten/ ruhig genoſſen vnd gebraucht hatt; auch
nach innhalt/ genieſſt vnd gebrauchet: Daher es auch in
den Aichholtziſchen Lehensfall gar nicht gehören kan / be-
vorab/weil es ſui naturâ & juribus, von demſelben abge-
ſondert/vnd in des Jungern Rotkirchen / numehr auch
ſeeligen/ gewehr oder Beſitz niemalß kommen. Immo, po-
ſito, wann es auch ſo in ſeinen handē geweſen/alß doch gar
nicht zu beweiſen / ſo were es doch alß ein Erbgut in der
Mutter ſchoß/ nach des Sohnes tödtlichen abgang ge-
fallen: Vnd hetten ſich Jhr Fürſtl. Gn. auch dißfals kei-
ner fälligkeit anzumaſſen: Sintemal dann ex hactenus
deductis Sonnenklar erſcheinet daß ſolch gut Sch nicht
allein in 30. Jahr vnd Tag / von der Landes Fürſtlichen
Obrigkeit zu Lehen nie auffgefodert / vnd eben hiedurch
(wann es ſchon zuvor Lehen geweſen ſein ſolte) der Be-
ſitzer deſſelben libertatem præſcribirt hetten; Sondern
auch daß ſolch gut niemalß Lehen/ſondern länger alß vor
drithalbhundert Jahren immerfort zu Erb vnd eigenen
Rechten außgeſetzet verblieben: Alß will die Fraw Rottk.
numehr verhoffen; Es werde jhre gnädige Landes Fürſt-
liche Obrigkeit jhre liberalem, & ingenuam editionem
documentorum, & tituli poſſeſſionis (denen ſie doch zu
ediren nicht ſchuldig) zu gnaden von jhr vermercken: vnd
ſie/alß ohne diß eine hochbetrübte betagte Wittib/ vnter
die flügel jhres Fürſtlichen miltreichen Schutzes nehmē/
auch bey ruhigem beſitz vnd gebrauch des Erbguts Sch.
durch Niemandt beirren laſſen: Vnd hierüber die recht-
liche belohnung von Gott dem Allmächtigen gewarten:
Vorderen Fürſtl. Gn. langes Leben / vnd glückliche ge-
ſunde Regirung ſie jhr demütiges Vatter vnſer/ auch je-
derzeit zu ſprechen willig iſt.

Idem CASVS.

Jn Sachen der N. contra NN. Nach dem durch
ſeelig abſterben Hiob von Rotk. ohne Männliche Lei-
bes Lehens Erben/ der Durchl. Hochgeb. Fürſt. Hertzog
Joach. Fried. zur Lignitz vnd Brig ꝛc. Thumb Probſt deß
Hohenſtiffts zu Magdeburg ꝛc. alle deß von Rotkirchen
Lehengüter von Lehen/ Rechts wegen / alß ein Domi-
nus feudi vnd Lehensherr zu ſich genommen. Es iſt aber
ein Gut mit Namen Sch. genandt / welches dann ſeine
des von Rottkirchs Mutter vnd geſchwiſter nicht vor Le-
hen halten. Wie es dann auch die Mutter / von jhrem
Bruder Paul von Aichholtz ererbet / ſtets in jhren hän-
den behalten / vnd jhrem Sohne niemalß eingeraumet
der Hertzog aber/vnter deſſen territorio diß auch gelegen/
will von gemeldeten Perſonen eine beweiſung haben / daß
ſolches Dorff Erbe/ vnd nicht Lehen ſey: Wird gefragt
von Rechtswegen cui incumbat probatio. R. Nulla eſt
controverſia de primâ parte hujus quæſtionis, quod ni-
34 mirum nullis † exiſtentibus hæredibus maſculis, ut ſuc-
ceſſoribus feudalibus, feudum devolvatur ad domi-
num feudi: *Thom. de Marin. tit. 7. num. 2. Sonsbec. 9. nu. 116.*
35 quia † de jure feudali fœminæ â feudi ſucceſſione pror-
ſus excluduntur: *c. 1. §. filia de ſucceſſ. feud. & ibi Alvarot. c. 1.*
an mut. vel &c. niſi † natura & conditio feudi patiatur, ut 36
in eo fœminæ ſuccedant: *c. 1. de nat. ſucceſſ. feud. c. 1. de feud.*
famin. vel conventio contrahentium efficiat, in contra-
ctu primo Inveſtituræ: *c. 1. §. hoc autē notand. de his. qui feud.*
dar. poſſ. vel loci conſuetudo hoc patiatur: quam valere
minimè dubitandum eſt, *ut inquit Vultej. 1. Feudor. 9. num.*
48. *Schrader. part. 7 cap. 4. num. 54.* Cum autem ejuſmodi
Limitationes in hoc Ducatu Lign non adſint, per quas
vel mater R. vel ſorores illius ſuccedere poſſint; abſque
controverſia juris, Princeps feuda hæc, ut maſculina, ad
ſe rapere potuit. Verum in hoc videtur controverten-
dum eſſe: cum dubium ſit: Ob daß dorff Sch. ein Lehen-
gut ſey, wem die Probation vnd beweiſung von Rechts
wegen zugehöre: Ob ſolche der Mutter/vnd dem geſchwi-
ſter/wie der Fürſt dann ſolches erfodert; oder aber mehr jh-
me ſelbſt dem Hertzog zugeſprochen werde? Omiſſis multis
ambagibus, certiſſimū eſt de jure: Daß die Landes Erbē
dißfals haben die vermuthung von den gemeinē beſchrie-
benen Rechten: dann es iſt eine gemeine Regul: das alle
güter vor Erbe oder Erbgüter zu achten/es were dann er-
wieſen daß es Lehengüter ſeyn. Quælibet enim † res 37
præſumitur allodialis & hereditaria, non feudalis do-
nec contrarium, ſive alia qualitas rei, ſeu bonorum pro-
betur: *Bald. in c. 1. §. 1. num. 2. ſi de feud. defunct. fuer. controv.*
Addeos pro ratione, quod feodum dicatur quædam
ſervitus; & facit etiam *gloſ. in verb. oportere. l. ſi uſufruct. de*
Vſufruct. quælibet autem res præſumitur libera: donec
probetur de ſervitute. Quapropter cum Princeps alle-
gat pagum iſtum eſſe feudum, neceſſe eſt, ut quoque
probationis onus in ſe recipere non vereatur. Deinde
omnibus nota eſt regula: *l. cogi. C. de petit. heredit.* Quod
regulariter nemo teneatur edere titulum ſuæ poſſeſſio-
nis. Ergo Princeps debet ut actor hac in cauſſa proprias
afferre probationes, nec aliorum inſtrumentorum in-
ſpiciendorum poteſtas ei fieri debet: *quod expreſsè dicitur*
in l. qui accuſar. C. de edendo. Sed fortaſſis objiciet Princeps:
In Vaſallo cōmuniter eſſe receptū, ut is teneatur oſten-
dere Inſtrumentum Inveſtituræ, & docere de titulo ſuæ
poſſeſſionis, *juxta Molinaeum in Conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 5. nu.*
6. & tit. 2. gloſ. 3. quia feuda omnia procedant â providē-
tia Principis: *§. & quia vidim. de his qui feud. dare poſſ.* Atta-
men reſpondendum cum *Hartm. Piſtor. quaeſt. 46. part. 1.*
quod hæc regula locum habeat, quando poſſidens fa-
tetur, id eſſe feudum Domini requirentis titulum. Nam
ſi poſſidens hoc negaret, & affirmaret, ſe rem tanquam
propriam poſſidere, tum titulum ſuæ poſſeſſionis pro-
ferre non teneretur: ſed dominus ante omnia probare
deberet, rem eſſe feudalem: Hæc præter alios ſupra al-
legatos docuit *Bartol, etiam in l. 1. C de conduct. & procurat.*
lib. 11. Quem hoc modo declarat *Bald. in l. 2. C. quomod.*
& quand. Iudex. & ſequitur Iaſ. in Vſib. Feud num. 52. Dec. in
d. conſ. 61 Matth. de Afflict. in c. 1. §. illud. n. 32. de prohibit. feud.
alienat. per Frider. ubi diſertis verbis ait &c. Vide ſupra. quæ huc
referenda, uſque ad verba: Vnde ſi quis prætendat. nu. 5. Ideoque
Bald. in dict. l. 2. C. quomod & quanq. Iud. hanc probat cau-
telam, quod vaſallus, qui â Domino ob editionem titu-
li requiritur, ante omnia interrogari debeat: an ſit Va-
ſallus, & ſi hoc affirmaverit, tum demum ut iſte titulum
oſtendat, mandetur: ſin autem negaverit; prius de eo cō-
vincatur, ut ſupra ex Schradero allatum fuit. Deinde
† certum eſt, eum habere fundatum jus, pro quo militat 38
præſumtio Iuris: pro matre vero, & ſororibus iſtis, firmiſ-
ſima præſumtio juris eſt: quod pagus iſte ſit bonum al-
lodiale. Ergo &c. Minoris probatio inde apparet: quia
mater habuit pagum iſtum ex ſucceſſione. Si itaque feu-
dum eſſet, vix illa ſucceſſiſſet, ut ante dictum, vel certè
agnati Pauli de Aichh. qui ſimultaneam habuerunt cum
ipſo, vel Princeps Fridericus, *p. mem. cui ſucceſſit Ioach. Fri-*
der. iam in vivis, eam non reliquiſſet ita poſſidere pagum
illum tanto temporis ſpacio, ut allodialem; quod tamen
ceιra

certo factom eſt. Noviſſime, noranda hic etiam venit cautela pro concluſione hujus quęſtionis; quam doctiſſimus *Hartm. Piſtor. 9. prædict. allegat. ex Iaſ. in uſibus Feudor. n.*
39 *51. ſimilit.* Quo munitos vult † poſſeſſores, ne ſi ſciant, rem poſſeſſam eſſe feudalem, temerè id negent, cum, ſi poſtea de mendacio convicti fuerint, amiſſionis periculum ſint ſubituri: *c. vaſall. ſi de feud. fuer. controverſ. inter domin. & agnat. defunct.*

Semper tameo Salvo aliotum judicio.

N. N.

CONSILIVM XCII.

Quæſtio.

An inſtrumentum illiquide & nondum recognitæ obligationis, paratam executionem habeat; ita, ut iudex immiſſionem bonorum propterea decernere poſſit?

SVMMARIA.

1 Thema facti explicatur.
2 Inſtrumenta liquida & recognita, paratam obtinent executionem.
3 Qui pro ſe habet inſtrumentum, paratam habet executionem.
4 Vnumquodque eo diſſolvi debet, quo colligatum eſt modo.
5 Facti alieni juſta & probabilis eſt ignorantia.
6 Facta non præſumuntur niſi expreſsè & ſpecificè probentur.
7 Tranſumptum ut probet, debet tranſſumi à notario non ſuſpecto, parte alterâ ad contradicendum admiſſâ.
8 Notarius, in cauſſa propria, non poteſt fungi officio publico, quæque ſcriptura privata, non pro ſcribente, ſed potius contra eundem probat.
9 Editio originalis obligationis neceſſaria eſt, ut eius recognitio vel literarum comparatio fiat.
10 Tenor inſtromenti, etſi teſtibus probari poteſt, illorum depoſitio paratam tamen non habet executionem.
11 Teſtes & inſtrumenta æquiparantur, parte alterâ contradicente, cum eadem ſubſit ratio.
12 Antequam immiſſio à iudice demandari queat, prius Originale Inſtrumentum obligationis edendum & recognoſcendum venit.
13 Contra inſtrumentum guarentigiatum, exceptiones aliæ, quam ſolutionis regulariter non admittuntur.
14 Sed hoc fallit, quando inſtrumentum non eſt guarentigiatum, id eſt, tale, ut renunciando omnibus exceptionibus, in caſum non factæ ſolutionis paratæ executioni locum eſſe iubeat.
15 Exceptio eſt ſpecies defenſionis, iuris gentium & divini.
16 Defenſio in dubio nemini amputari debet vel poteſt.
17 Exceptio reſultans ex tenore contractus & conventionis, nunquam videtur prohibita.
18 Exceptio, inhabilitatem agentis detegens, nunquam cenſetur excluſa.
19 Exceptio implementi non ſubſecuti, vel rei non taliter geſtæ, ſicut geſta proponitur, nunquam præſumitur excluſa, etiamſi ſtatutum tollat omnes exceptiones.
20 Præſumtio eſt pro inſtrumento, ac ſigillo quod ſit bona fide impreſſum.
21 Subſcriptio ſine ſigillo meretur fidem & probat, ac pro tali inſtrumento in dubio iudicatum.

An Herrn N. S Gn. ſchließliche deduction zerſtörlicher vnd dilatoriſcher Einreden deren von N. contra N. Anwaldt; in puncto illiquidæ & nondum recognitæ obligationis.

INFORMATIO.

EDler/ Geſtrenger/ Wol-Ehrnveſter/ Groſsgünſtiger Herr Amptsverwalter. Es hat † der Herr 1 abermal auff eines vnruhigen vnd iniurioſiſchen Kopffes/ der ſich N. nennet/ in vorgegebener Vormundſchafft N. nachgelaſſener Wittib/ anſuchen befohlen; Da wir nicht etwas erheblichers wieder dieſelben anfoderung des N. ſt. einzuwenden hetten/ als bißher geſchehen: So ſollen wir ſolche foderung in 14. tagen nachmals vergnügen/ oder der ſchleunigen hülff/ vermög Brieff vnd Sigels gewertig ſeyn.

Nun iſt zwar ſolcher Befehlich den 19. Febr. datirt, vnß aber allererſt vor wenig tagen zukommen: Derwegen nachmals vnſere ſchließliche vnd begründete/ auch in recht beſtendige Einred wieder ſolch hülff ſuchen/ billich anzunehmen vnd zu attendiren: mit vorbehalt die zugefügte Injurien gegen den/ dieſer Lande vnbegüterten Convicianten gebührlich zu eiffern: vnd beruhet vnſere Exceptio ſchließlich hierauff. Die † Landes Ordnung vnd 2
vbliche rechten vermögen/ daß auff richtige Brieff vnd Siegel ſchleunig ſolle geholffen werden. Etenim, † qui 3
pro ſe inſtrumentum habet, fundatam habet inteotionem, donec per cootrarium inſtromentum; aut per quinque teſtes aliud probetur: *l. teſtium. C. de teſtib. l. cum precibus. ibique Dd. C. de Probat. §. item verborum. Inſtit. de inutil ſtipulat. Gail. lib. 2. obſerv. 71. l. in except. de probat. Maſcard. de probat. vol. 3. concluſ. 1318. Menoch. 3. præſumt. 132. num. 22.*
Ratio eſt, † quia unumquodque eo diſſolvi debet mo- 4
do, quo colligatum eſt. Weil dann NB. verſchreibung in originali noch bey handen; wirdt darauß ſein Intention gnungſam probiret, daß ſein Recht auff dem N. nacher feſt ſtehe/ vnd vnverſchrencket bleibe. Aber hierauff wird berichtet, Daß wir noch zur Zeit nicht geſtehen/ noch einreumen können; daß diß angegebene/ vermeinte Brieff vnd Siegel darauff N. Anwaldt mahnet/ richtig ſey. Solcher vnſerer verneinung haben wir folgende gründe vnd ſtarcke vermuhtungen.

Erſtlich trifft es factum alienum, nemlich vnſers Vattern ſeeliger vorgegebene ſchuldt an: Facti autem † a- 5
lieni probabilis eſt ignotantia; quin etiam ea, quæ in facto cooſiſtunt, noo præſumuntur: *Maſcard. vol. 3. de probat. concluſ. 1309. num. 1. & concluſ. 1352. num. 4. Gail. lib. 2. obſerv. pract. obſ. 13. num. 3. & obſerv. 71. num. 4.* niſi † expreſſe 6
& ſpecifice probentur: *Maſcard. dict. vol. 3. concluſ. 1174. n. 9. & concluſ. 1247. num. 24. & concluſ. 1287. num. 2. per c. tum in jure. extr. de offic. deleg. c. cum Ioannes. extr. de fid. inſtrum.* Nu hat aber N. Anwaldt/ daß Original der angezogenen ſchuldt verſchreibung weder im Ampt jemalß in originali vorgelegt: So haben wir es auch viel weniger jemals mit Augen geſehen/ noch recognoſciret. Ergo, ſo hat Er ſeine vorgegebene ſchuldt noch nicht gnungſam liquidiret, vnd kan alſo die hülffe noch zur Zeit nicht ergehen.

Vors andere/ ob wol N. eine vermeintlich vidimirte Abſchrifft der Obligation vbergeben So iſt doch ſolches zu erhaltung der hülff noch nicht gnungſam: auß dieſen Vrſachen: Daß er dieſelbe Abſchrifft ſelbſt vidimiret hatt: vnd das Königl. Ampt hierauff keines weges ſicher gehen/ noch verhelffen kan: Dieweil vnge zweiffelten Rechtens: quod † tranſſumptum, ut probet, debeat tranſſumi à 7
notario non ſuſpecto & pars altera ad contradicendum admittenda ſit: per ea; quæ latè notat hâc de re *Maſcard. 1. vol. de probat. concluſ. 711. & volum. 3. concluſ. 1388.*
Cum † notarius non poſſit in cauſſa propria, vel pupil- 8
lam ſuam concernente, fungi officio publico; ſed ſcriptura ejus pro privata hoc caſu reputetur: quæ non pro ſcribente, ſed potius contra eundem probat: *l. 5. l. 6. & ſeq. Cod. de probat. ibique vulgo Dd.* adeoque adhuc † neceſ- 9
ſaria eſt editio originalis obligationis, ut fiat ejus recognitio, vel comparatio literarum; *per notat. Speculat. tit. de Inſtrument. edit. §. nunc dicendum. verſ. regulariter. Oldrad. conſ. 1. Socin. conſ. 41. num. 10. lib. 1. Iaſ. conſ. 129. col. 1. verſ. quarto, quia. lib. 1.* Ehe nu ſolches geſchicht/ ſo kan auff dieſe ſchuldt/ alß auff richtig Brieff vnd Siegel nicht verholffen werden. Dann abermal in recht klar verſe-

20 ſen iſt: quod † etſi inſtrumenti tenor teſtibus probari poteſt, tamen illorum depoſitionem non habere paratam executionem: *Bart. in l. 1. §. cum hereditate in fin. ff. de his, quæ in teſtam. delen. Maſcard. vol. 1. de probat. concluſ. 908. num. 5. Felin. in c. ſicut num. 3. extract. de re judicat. Dan. Moller. lib. 2. Semeſtr. cap. 22. in princ.* ubi dicit: neminem eſſe, qui in eo diſſentiat. Wie wolte man dann in dieſem Fall dazu kommen/ daß allein auff die bloſſe/ von N. angemaſten vermeinten vidimirte abſchrifft ſolte oder möchte/ præſertim contradicente parte alterâ, verholſ-
21 ſen werden? cum quoad hoc † teſtes & inſtrumenta æquiparentur: *l. in exercendis. C. de fide inſtrument.* quia eadem ſubeſt ratio: *l. illud ff. ad Leg. Aquil.* nempe, quod ſicut teſtis depoſitio, ita etiam copia obligationis quidem poteſt debitum taliqualiter probare, non tamen paratam habere executionem: quia ordinatio, quæ inſtrumenta, non ſervato juris ordine, ſtatim executioni mandari jubet, tanquam juri communi contraria & exorbitans, ſtricti juris eſt, adeoque ab ORIGINALIBUS ad EXEMPLUM, ab ipſo tutore Notario Vidimatum non extendenda, ut quam minimum jus commune lædatur: *Thom. Grammat. deciſ. 47. n. 4. & 5. & deciſ. 101. nu. 4. Dan. Moller. dict. cap. 22. n. 1.*

Vors dritte/ wann auch daß Königl. Ampt/ alß doch in dieſem Falle noch nicht geſchehen/ daß Original der angemaſten verſchreibung geſehen: Und aber wir
22 daſſelbe probabiliter zu diſtinguiren hetten/ † ſo muſte je billich zuvor daß Original ediret, vnd von vns gebürlichen recognoſciret werden dann bey ſolcher recognition köndten wir ſehen/ ob vnd wie ſolches von vnſerm lieben Vatter ſeeligen/ geſchrieben vnd vnterſchrieben: Item von weme der Context geſchrieben/ vnd ob es auff ein Blancket/ mit vngleicher Tinte etwa auffgeflickt were: vnd was ſonſten bey ſummariſcher recognition pflegt in facto vorzulauffen. Und zu dieſem ende/ daß es vermuhtlichen mit dieſer ſchulde foderung ein vnbegründete zundtung ſeyn müſſe/ können wir in continenti belegen vnd darthun/ daß vnſer Vatter ſeeliger/ dem N. offt geldt vorgeſagt: Ja faſt jederzeit/ vor außgang der Zeit, beſag ſeiner eigenen quittung, jhm ſeine beſtallungs gelder verrichten müſſen: Da dann nicht vermuhtlich/ daß N. von Anno N. biß hieher ſtill geſchwiegen/ vnd ſolche ſchulde nicht gemahnet haben ſolte. Hierzu dann auch diß kompt: Daß er keine Zußquittung von vnſerm Vatter haben wird: Und da er keinen niemalß gemahnet/ etſi in neceſſitatibus conſtitutus/ ſo wirdt je nicht vermuhtlich ſeyn/ daß jhm vnſer Vatter mit ſolcher ſchuldt von ſo langer Zeit hero verhafftet geweſen: Welche aber itzo allererſt lang nach vnſers Vatters ſeeligen abſterben gemahnet wirdt.

Ja ſagen wir nachmalß mit beſtandt/ daß es mehr zu vermuhten/ dieweil vnſer lieber Vatter N. zu Zeiten auffgedruckte ſeine Blancketen vnd Handſchrifften vertrawet/ es müſſe etwa dieſe itzo angemaſte Obligation auff ein Blancket geſchrieben/ oder ja ſonſt an Sigel vnd ſchrifft nicht richtig ſeyn: Welchem abzuhelffen die Recognition dienen wirdt. Und ſo lang wir zu derſelben ins Ampt nicht erfodert werden/ ſo lang können wir auch ſolches vor ein richtig Brieff vnd Siegel nicht halten/ vielweniger kan ein Königl. Ampt darauff verhelffen biß daß præſuppoſitum decidirt: Ob daß Original
23 ein richtig Brieff vnd Siegel ſey. Etſi enim † contra inſtrumentum guarentigiatum exceptiones aliæ, quam ſolutionis regulariter non admittantur: tamen hoc fallit, quando prætenſi debitoris heredes inſtrumentum diffitentur; per ea, quæ tradit *Dan. Moller. lib. 4. Semeſtr.*
24 *cap. 43.* Item, † quando inſtrumentum non eſt guarentigiatum, id eſt; tale, ut renunciando omnibus exceptionibus jubeat in caſum non factæ ſolutionis, paratæ executioni locum eſſe: per ea quæ iterum notat *Moller. lib. 1. Semeſtr. cap. 22. num. 3. & 4.* Nu iſt hie ein bloſſe/ vnd noch nicht recognoſcirte, oder richtig befundene Handtſchrifft Kan derowegen vns gegen derſelben dieſe vnſere beſtendige einrede nicht abgeſtrickt werden; cum † Exce- 15
ptio ſit ſpecies defenſionis, & juris Gentium immò divini: *Panormit. ad rubric. extract. de Except. Speculat. in proœm. ſin opern. verſ. ſane. Ang. ad rubr. ff. de Except. colum. 5. verſic. veniamus.* Defenſio † autem in dubio nemini amputari 16
debeat vel poſſit, ad vulgatiſſima jura referendo. Weil es dann ſchließlich vnd eigentlich an dem/ quod † Exce- 17
ptio inſurgens ex tenore contractus & conventionis NUNQUAM videatur prohibita: *Bald. in authent. præſente. C. de fidejuſſor. Gravet. conſ. 151. num. 10. Roland. à Valle. conſil. 33. num. 32. volum. 1.* adeò, ut etiam † exceptio inha- 18
bilitatem agentis detegens, nunquam cenſeatur excluſa: *Maſcard. dict. volum. 3. concluſ. 1376. num. 9.* Immo † ex- 19
ceptio implementi non ſecuti, vel rei non taliter geſtæ, ſicut geſta proponitur, nunquam videatur excluſa, etiamſi ſtatutum tollat omnes exceptiones: *Ludov. Roman. conſil. 244. incip. pro evidentia dicendorum. num. 5. verſ. ſupereſt. Maſcard. dict. volum. 3. concluſ. 1387. num. 21. & 22.* Und aber bey der recognition vnd ſummariſchen erkändtnüß vber der richtigkeit angezogenes brieff vnd Siegels dieſes in continenti ventiliret vnd entſchieden werden kan: Alß verhoffen wir nachmals/ gegentheil könne vns hiemit nicht zur reconvention ins weite ſtrichen Feldt weiſen, vnd vnter deſſen auff vnrichtiges vnd nicht geſtandenes Brieff vnd Siegel hülff gegen vns außbringen. Bevorab/ da dieſer Geſell vns zur Reconvention, wie auch ſonſten zur injurien klag in dieſem Lande nicht begütert oder angeſeſſen: So bitten wir dem allem nach clägern abzuweiſen: Oder aber zu verlegung deß Originals ins Königl. Ampt anzuhalten: Wann ſolches geſchicht, vns zur recognition deſſelben zu citirn; Exceptionem illiquidæ, & nondum recognitæ obligationis, item exceptionem ſolutionis zu opponiren, vorbehaltende; Inmaſſen dann auch ad audiendum & dijudicandum ſolutionis exceptionem ſchleunige tagefart zubenennen: Wollen wir vnſere vnd der ſachen ſummariſche Notturfft zubefördern alß dann nicht vnterlaſſen. Interim auff alle vnverhoffte fälle/ vnzeittiger hülffe/ vnerkandter Sache/ damit wir vns ſolches Proceſſes halben nicht in ſpecie, proteſtando ad competentem ſuperiorem beruffende/ bey jhr Röm. Keyſerl. Majeſt. nöttrånglich zubeclagen haben mögen/ den N. ins Königlich Ampt zuerfodern alda ſtillzuſtehen/ vnd der Sachen außtrag erwartende/ anordnung thun. Welches wir in Amptsgehorſam zubeſchülden jederzeit befleiſſen ſein wollen. Pro Coronide aliud Thema, ſimilis caſus; in ſimili ferè cauſâ fidejuſſit quidam pro alio, & ſigillum in fidem fidejuſſionis inſtrumento ſuppreſſit, ſed non ſubſcripſit, verum alius pro ipſo. Moritur idem: Excipiunt heredes conveniri de fidejuſſione ſuſpecta, aut non facta: Quæritur an teneantur. Pro affirmativâ breviter reſpondetur, quod præſumtio militet † pro Inſtru- 20
mento, & pro ſigillo, quod ſit bonâ fide impreſſum. 2. Ratio: quod inter laicos, non tam accuratè & ſtrictè juris regulæ habeant locum: quibus ſubtilitas juris eſt incognita. 3. Subſcriptio ſine ſigillo † meretur fidem & 21
probat. 4. Quilibet præſumitur bonus, & ſine fraude vel circumventione agere, velle cenſetur, donec contrarium probetur. Pro Negat. 1. Sigillum ſine ſubſcriptione nullam meretur fidem. 2. Subſcriptio ſine ſigillo non meretur fidem, nec probat. &c.

Cauſa in Senatu Budiſſ. ventilata. 12. Martij. An. 99. & pro inſtrumento, contra heredes judicatum.

CONSI-

CONSILIVM XCIII.

Thema.

Appellatio ſive reviſio, intra quod temporis ſpacium inſtituenda, vel proſequenda.

SVMMARIA.

1 Status Controverſiæ.
2 Sanctio pragmatica, quo ad ordinandum proceſſum, præciſe & ad unguem venit obſervanda.
3 Stylus curiæ, qui iudicii pro lege obſervatur.
4 Iure communi tria fatalia circa appellationes conſtituta ſunt.
5 Primum eſt fatale appellationis interponendæ, decimo die à lata ſententia inſtituendum.
6 Fatale ſecundum de iure communi introducendæ eſt appellationes, ut appellans prætenſam ſupplicationem inferiori iudici iuſto tempore inſinuet.
7 Tertium fatale eſt proſequendæ appellationis, quo appellanti intra annum & diem, interpoſitam atque introductam appellationem proſequi permittitur.
8 Biennium quoque, ſi iuſta ſubſit cauſſa, ad proſequendam appellationem conceditur.
9 De iure Saxon. interpoſita atque introducta appellatio intra ſex ſeptimanas exequitur.
10 Species facti explicatur
11 Ad ſecundum fatale introducendæ appellationis, in Ordinatione Cameræ Imper. regulariter in cauſis ordinariis ſex menſes, in cauſis vero ſpoliorum tres duntaxat menſes conſtituti ſunt.

An der Römiſch. Keyſerlich. auch zu Hung. vnd Böhm. Königl. Majeſt. wolverordnete Herren Præſident vnd Appellation Räthe / auffm Prager Schloſſe / Ihre Gn. vnd Geſtr. Vrtelsfrage.

Wolgeborne Herrn / auch Edle / Geſtrenge /
1 hochgelehrte / gnädige / günſtige Herrn E. Gn. Geſtr. geruhen † ſich ohn zweiffel gnädig vnd günſtig zuerinnern / welcher geſtalt vor wenig Jahren die jenige ſtreitigkeiten / ſo zwiſchen der Röm. Keyſerl. auch zu Hung. vnd Böh. Königl. Majeſtet: Vnſerm aller Gnädigſten Herrn: vnd den Landtſtänden der Fürſtenthumber Schw. vnd Jaw. vor dieſem wegen der Appellation geweſen; In dem die Landtſtände dieſelbe / vermög irer angezogenen alten Privilegien nicht zulaſſen / ihr Keyſerl. vnd Königl. Majeſtet: Alß König in Böhmen vnd Obriſter Hertzog in Schleſien ſich derſelben / alß eines hohen Regals nicht begeben wollen: Endtlich aber mit beyder theil beliebung dahin verglichen vnd per modum Privilegij abgehandelt ſeyn: daß zwar von den Vrtheln / ſo durch daß Manurechte zur Schw. geſprochen nicht appelliret; Aber wol auff gewiſſe zeit vnd maſſe reviſion gebetten werdē kann wie auß wahrem Extract deß ſelben den 20. Martij Anno 1601. datiert Privilegij mehres zuſehen iſt. Nun iſt kein zweiffel /
2 quod † ejuſmodi Sanctio pragmatica, quo ad ordinandū proceſſū præciſè & ad unguē obſervanda ſit: Irē, daß die jenige Fälle / die Formation des Proceſſes betreffend ſo darinnen nicht ſpecificè exprimiret ſeyn / nach gemeinem derer Ort ſonſt üblichem Rechten müſſen ver-
3 ſtanden werden; cum † ſtylus cujuſque judicii pro lege habeatur: *Andr. Gail. lib. 1 obſervat. pract. obſerv. 1. n. 1.* In jure
4 † communi aber ſeyn dreyerley fatalia circa appellatio-
5 nes außgeſagt: Erſtlich daß fatale † Appellationis interponendæ: In dem ein jeder der ſich einiger Appellation anmaſſen will / ſolche innerhalb zehen tagen à lata ſententia thun muß / oder aber in verbleibung deſſen / Sententia in rem judicatam gehet. Solch erſtes Fatal iſt ebener geſtalt in dem newen Privilegio, auch alſo definirt vnd beſtimmet: Nemlich: Wann in künfftigen Zeiten von den Königl. Mannen ein endvrthel publiciret würde, ſolle dem beſchwerten theil / es were Cläger oder beclagter zugelaſſen ſeyn / alßbaldt / oder innerhalb zehen tagen / bey dem Hoffrichter der Supplicationen ſich anzugeben / vnd deſſen von ihm ſchrifftlichen ſchein zunehmen 2c.

Daß ander † Fatal in jure communi, iſt introducendæ appellationis, daß nemlich der Appellant auch in gewiſſer Zeit / ſeine bey dem vnterrichter eingewendete Supplication anhengig machen muß. Inmaſſen denn auch diß newe Privilegium beſagt: Supplicant ſolle folgendts / (wenn er ſich / nemlich inner zehen tagen à lata ſententia bey dem vnterrichter der Supplicationen zuvor angegeben haben wirdt) bey der Keyſerl. Majeſt. die Supplication, oder Reviſion vnterthänigſt ſuchen vnd erlangen; daß nemblich derſelben / wie in gleichem / in appellationibus breuchlich / in einem jeden falle in ſpecie deferiret vnd ſtadt gethan werde! Nun iſt aber in offtgemeldetem newē Privilegio nicht exprimirt, in was zeit Supplicant ſeinē Supplication, oder Reviſion bey Hofe anhengig machen vnd introduciren ſolle. 6

Daß dritte † vnd letzte fatal iſt / proſequendæ appellationis, welches nach gemeinen Rechten dem Appellanten zuleſt innerhalb Jahr vnd tag ſeiner interponirten vnd introducirten Appellation folge zuthun: † Wann auch gnungſame Vrſach des verzugs vorhanden / wirdt daß biennium ad proſequendam appellationem zugelaſſen: *Authent. ei qui. C. de tempor. appellat. l. fi. §. illud. C. eod. Andr. Gail. lib. 1. obſerv pract. obſerv.* 141. Nach † Sachſen Recht aber / (ob es wol in dieſem Paß / heutiges tages an den mehren Orten nicht obſerviret, ſondern jus commune gehalten wirdt) ſoll die interponirte vnd introducirte Appellation in Sechs wochen befolget vnd perſequiret werden: *Reinhard. in differ. Iur. Civil. & Saxon. part.* 4. *different.* 46. Solchem Sachſenrecht conformiret ſich in hoc paſſu tertij fatalis ſive proſequendæ appellationis daß newe Privilegium, in dem es ordnet / wann der Supplicant, deren bey Hofe introducirten vnd angenomenen ſupplicationen gnungſamen ſchein dem Hoffrichter würde zubracht haben / alß dann ſolle ihm derſelbe einen ſchleunigen peremptoriſchen gerichts tag ad proſequendum anſetzen / welcher tag zum wenigſten Sechs wochen in ſich halten ſolle 2c. Auß welchem bißher erzehltem ſo viel erſcheinet / daß quoad primum fatale interponendæ, vnd dann auch quoad tertium proſequendæ ſupplicationis zwar der Zeit / oder deß termini halben kein: Sondern allein quoad ſecundum, nimirum introducendæ noch ein zweiffel ſey. Solches wil ſich jtzo in facto erregen: vnd Alſo darüber rechtlicher belernung vnd Deciſion ſemel pro ſemper auff dergleichen in hoc puncto künfftig vorkommende fälle vonnöten ſeyn. Dann † alß in ſtreitigen Teſtament Sachen zwiſchen Hanſen von Strachw. zu N. Klägern eins / vnd Chriſtoffen vnd Hanſen von Strachw. zu N. beclagten andern theils / den 6. Iunii abgewichenen 1605. Jahres / ein definitiv vrthel ergangen / daß Teſtament für kräfftig erkandt / vnd beclagte (die daſſelbe vor ſich gehabt) abſolviret worden: Hat ſich Kläger zwar zu rechter Zeit vor verflieſſung der zehen tage / einer Supplication angegeben: wie gleichfals mit Lit. N. zuvernehmen: Aber er hat derſelben noch biß auff dato fernernicht folge gethan Vnd lenger alß ein Jahr / (da Er doch weder kranck noch abſens geweſen) verflieſſen laſſen / dieſelbe ſeine Supplication, bey der Römiſ. Keyſerl. Maieſtet: Hofe anhengig zumachen nach gemeinen rechten iſt zwar die Zeit ſolches andern fatals introducendæ appellationis nicht definiret: ſondern wirdt in den Orte rich ters willkühr vnd wolgefallen geſtellet: *argument. l. ff. de iur. deliber. in fin. cap. 4. extract. cod. VVeſſenb. in paratit. ff. quand. appell. ſit. num.* 5. Im † Keyſerl. Kammergericht aber vnd deſſelben publicierter Ordnung werden hierzu regulariter in cauſſis ordinariis Sechs Monat: 7 8 9 10 11

in cauſis aber Spoliorum, nur drey Monat außgeſetzt: vnd ſo vor derſelben verflieſſung à lata priori ſententiâ Appellant ſeine Appellation nicht introduciret, ſo wird dieſelbe vor deſert vnd erloſchen gehalten: Cammergerichts Ordnung *part. 2. tit. 30. §. würde aber. &* §. vnd ſo alſo ꝛc.

Solches haben die von Strachw. auch vermeint in dieſem Fall rechtens zu ſein / vnd nach verflieſſung der Sechs Monat à publicatâ ſententiâ angehalten den Supplicanten nunmehr abzuweiſen: welches aber die Iudices à quibus, cum affectu nicht haben thun können; ſondern dafür erachtet / daß es à ſuperiori decidiret werden müſſe. Damit nun hierunter vmb ſo viel ſicherer gegangen werde / vnd ad ſimiles caſus futuros in hac quæſtione ein gewiſſe Nachricht ſein möge: Alß gelanget an Ew. Gn. vnd Geſtr. mein vnterdinſtlichs bitten / vmb die gebühr / rechts belertung ergehen zulaſſen.

Ob nicht nunmehr H. von Strachw. auß Vrſach / daß er ſeine in zehen tagen zwar interponirte Supplication ein gantzes Jahr anſtehen laſſen / vnd nicht am Kayſerl. Hoffe anhengig gemacht noch introduciret; ſich derſelben verluſtig gemacht habe? Solches vmb Ew. Gn. vnd Geſtr. beſtes fleiſſes zuverdienen bin ich ſchuldwilligſt. Signat. 5. Iulij. An. 606. Chr. Vin.

CONSILIVM XCIV.

Thema.

In cauſſa homicidij, defenſio quod ſit licita, & cuique permiſſa.

SVMMARIA.

1 Animus deliberatus in occidente præſumitur ob inimicitiam.
2 Deliberato animo occidiſſe non dicitur, qui in rixâ, caſu exortâ occidit vel vulneravit.
3 Si homicidium non fiat deliberato animo, & ex propoſito, ſed ex improviſo, in rixa, tunc pœnæ ordinariæ l. Cornel. de ſicar. locus non eſt.
4 Homicidium doloſum eſt, quando quis aggreditur alium previâ animi deliberatione, ex præcedente intervallo, & illum interficit.
5 Animus deliberatus occidendi præſumitur, ſi præcedant inimicitiæ, minæ & ſimilia.
6 Homicidium ſine dolo commiſſum, mitius punitur, quam illud, quod dolo committitur.
7 Quando duo fortuito pertranſeuntes enſes educunt, & eorum unus interficitur, ut minimum tunc ceſſare dicatur animus occidendi præmeditatus.
8 Circumſtantias & qualitates commiſſi homicidii, probationibus luce meridiana clarioribus edoceri oportet.
9 Non tantum factum, ſed etiam qualitas, facto adiecta probari debet.
10 In homicidio confeſſato hoc reum relevat, ſi ſit integræ frontis, famæ & vitæ pacificus & benevolus.
11 Nemo tenetur expectare primum ictum, aut adverſarium prius cedentem.
12 Melius eſt prævenire, quam præveniri, vel accepto vulnere ſe vindicare velle.
13 Conſtitutus in præſentaneo vitæ diſcrimine licitè ſe defendit.
14 Vim vi repellere conceſſum, & negligens ſe defendere ſui ipſius homicida eſt.
15 Autor rixæ putatur, qui primitus inſultat.
16 Qui primum eſt inſultatus in dubio à lege præſumitur, quod quidquid facit, ad ſui defenſionem feciſſe exiſtimetur.
17 Nobiles non tenentur fugere, cum probroſum ſit.
18 Invadens ſeu vulnerans alium, iniuſte facit, & iniuriarum actione tenetur.
19 Nobiles ob generis dignitatem, ſine maculâ & vituperio non poſſunt aut debent fugere.
20 Paria ſunt abſolutè non poſſe recedere, & poſſe quidem, ſed non ſine dedecore.
21 Conſervatio famæ & perſonæ pari paſſu ambulant.
22 Defenſio honoris & vitæ eſt licita, & omni iure permiſſa.

Status Controverſ. Exp.

AVß der vberſchickten clage / iſt ſo viel abzunehmen / daß man in gegenwertigem Falle in einem engen Compromiſs ſtehet / ſo nur auff zwo Satzſchrifften gerichtet: Daher leichtlich abzunehmen / daß in dem Nachſatz alle newigkeiten werden müſſen abgeſchnitten werden. Nun laſſe ich mir den fleiß vnd wol formirte deduction in der Exception ſchrifft / ſo auff deß beclagten ſeit einbracht werden ſol gar wol gefallen: Damit aber gleichwol die vrthelsfaſſer vmb ſo viel mehr Vrſach haben mögen dieſen freylich hochwichtigen Leib vnd Leben betreffende Sachen nachzudencken / auch jhnen daßjenige / ſo zu des beclagten entſchuldigung nötig / klar vnd vberflüſſig gnung eingebildet werde: alß ſolte meines erachtens zu ſolchem ende wol dinſtlich ſein / daß an etlichen orten die Illationes juris der deductioni facti auffs kürtzeſte angeheffter / oder folgender maſſen nur angedeutet würden. Denn ob ich mir wol leichtlich ſelbſt die rechnung mache / warumb es an itzo noch blieben: Nemlich / damit man ſich diß theils keines beweiſes vnterſtange biß derſelbe mit recht zuerkandt wirdt: So ſein doch die vmbſtände / darauff des Beclagten Einrede beruhet / auß der verwehrten clage des gegentheils ſelbſt genommen: Vnd können alſo auch an itzo andeutungs weiſe / ohne gefahr / coloriret, vnd nichts weniger fernere deduction auff den Fall / darinen oder anderm theil der beweiß aufferleget würde / vorbehalten werden: vnd ſonderlich wolte diß intent hierzu nicht vnbequem ſein / dieweil Clägere dolum oder propoſitum nicht expreſſe libelliren: Sondern allein obliquè zuverſtehen geben: Daß deſſelben Præſumtiva remotio von Beclagtem theil an itzo baldt removiret werde, hiedurch entweder den Herren Vrthelsfaſſern vmb ſo viel mehr anleitung zugeben ad definitivè pronunciandum reumque ſtatim abſolvendum: Oder da ſich daß Clagende theil / replicando zum beweiß anerbitten würde; jhm denſelben auffzudringen da ſonſt propter præſumtionem ex facto reſultantem der Cläger damit verſchonet / vnd beclagtem die beweiſung der Nottwehr alſo balde aufferleget werden möge. Möchte alſo dieſe Exceptionſchrifft bleiben / vnd an den Orten / wo die notirte Ziffern zubefinden ſeyn / nachfolgende Zuſätz mit einbracht werden.

Nu. 1. Nemlich / Erſtlichen / ein vnverſehener Zanck / darüber man beyderſeits zu ſtreichen kommen: vnd dann die gefährliche augenſcheinliche verwundungen. Nun iſt aber clares verſehens rechtens: Quod † animus delibe- 1
ratus in occidente præſumatur ob inimicitiam. *Felin. in c. dilecti. extr. de except. num. 14. Thom. Grammat. conſ. 29. num. 16. Blanc. in praxi crimin. part. ult. num. 14. & in l. fin. ff. de quæſt. num. 89.* Ergo à contrario ſenſu, quod argumentum in jure eſt fortiſſimum, ob amicitiam & benevolentiæ plenam converſationem, quæ hoc caſu inter occiſum & ſuperſtitem interceſſit, in reo noſtro animus deliberatus ſive propoſitum occidendi præſumi non poteſt: Item: ſicut animus deliberatus occidendi verè probatur, cum probatur homicidium factum, nullâ præcedente rixâ & cauſâ: *ut docet Menoch. lib. 2. arbitr. jud. cent. 4 caſ. 361. num. ult.* Sic à contrario ſenſu, delibe-
rato † animo occidiſſe non dicitur, qui in rixâ, caſu ex- 2
orta, occidit vel vulneravit: *Egid. Boſſius tit. de homicid. num. 61.* Eſt enim una regula, ſive maxima, † ſi homicidium 3
non fiat deliberatè, & ex propoſito; ſed ex improviſo, in rixâ, quod tunc pœnæ ordinariæ locus non ſit; quam communem dicit; & defendit *Clar. §. homicidium. verſic. alia etiam eſt. circa fin. lib. 5. ſentent.* Quia † ho- 4
micidium doloſum & deliberatum quod animo occidendi & ex propoſito fit, eſt, quando quis aggreditur alium

alium prævia animi deliberatione, ex intervallo præce-
dente, & illum trucidat. *Clar. §. homicid. verſic. ex propoſito.*
5 Animus autem † deliberatus occidendi, nullis conje-
cturis argui poteſt, niſi ex his ex quibus veroſimiliter
colligitur ex intervallo præmeditati homicidij: *Clar.*
dict. verſic. ex propoſito. puta ſi præcedunt inimicitiæ, minæ,
tractatus & hujuſmodi, ex quibus occidendi animus
probatur: *Carer. in pract. crimin. pag. 195. 196. Boſſ. tit. de ho-*
micid. num 38. 40. 45. 16. Foler. in pr. crimin. fol. 252. num. 29.
fol. 304. num. 17. Iacob. Novel. in pr. & theor. cauſ. crimin. fol.
34. num. 31. & tractat. defenſ. fol. 111. num. 131. Quod horum
6 nullum hic factum. Vnde ulterius infertur: † quod ho-
micidium ſine dolo commiſſum, mitius etiam punia-
tur, quam illud, quod dolo committitur; quæ commu-
nis eſt ſententia ſcribentium, ut dicit *Capolla conſ. crimin.*
37. col. prima. Et in hoc nemo diſcrepat, ut dicit Maranta
in ſuo Speculo *fol. 26 poſt num. 59. Carer. in princ. §. homicidij.*
num. 16. 157. & per Capol. crimin. conſ. 29. num. 26. conſ. 30.
nu. 9. conſ. 31. num. 6. Menoch. de arbitr. caſ. 325. n. 12. & caſu.
7 224. Et in ſpecie hunc caſum, † quando duo fortuito
pertranſeuntes enſes educunt, & eorum onus interfi-
citur, ut nimirum tunc ceſſare dicatur animus occiden-
di præmeditatus; ita decidunt & exemplificant; *Salicet.*
Calder. Anchor. & alij relati à Blanc. in d. l. ultim. ff de quaſtion.
num. 196. & ſeq. & in praxi crim. tit. ad defenſam. part. 2. num.
12. Hippol. Marſil ſing. 225.

Nec ſufficit dicere, in occiſo apparent ictus & vulne-
ra, Ergo ab accuſato, vi, dolo, injuriâ, animoque occi-
dendi contra jura naturalia divina & civilia ſunt illata;
8 verum † hujuſmodi qualitates & circumſtantias, quæ
jus variant probationibus luce meridianâ clarioribus
demonſtrare atq; edocere neceſſe eſt; ut factũ judici, ut
judici notificetur, & quaſi ad oculum depingatur: aliàs
9 nullius ſunt ponderis. Cum † non factum tantũ; ſed et-
iam qualitas adjecta facto probari debeat. *l. ſciant cunct.*
C. de Probat. & ibi Bartol. Neque ſatis, aliquem eſſe vul-
neratum vel occiſum, ſed oportet probari injuriâ factũ:
vnd daß es frevendlicher/ gewaltſamer vnd Mörderiſcher
weiſe geſchehen. *l. 3. ff. ad leg. Aquil.* Welches in dieſem vn-
ſeligen Fall ſo geſtalten Sachen nach bey zubringen ſehr
ſchwer vorfallen würde. Welches alles/ auch vmb ſo viel
mehr ſtadt hatt: Wann der beklagte ſonſt ehrlichē herkom-
mens/ ſtandes vnd wandels iſt: wie vermittelſt Göttlicher
gnaden clagendes Theil dißfals anders nicht beybringen
10 kan. Nu. 2. Dann auch ſonſt † in homicidio confeſſato
den beklagten relevirt, ſi ſit integræ frontis famæ & vitæ
pacificus & benevolus: *Alciat. de præſumt. reg 3. præſ. 39 nu.*
8 Carrer. in pract. crimin. §. circa. num. 139. Peinliche Halß-
gerichts Ordnung. *artic. 143.* Qui enim talis ante æſtima-
tus fuerit, propè eſt ut affirmationi ejus etiamnum cre-
datur, *per text. in l. non omnes. §. à barbaris ff de re milit.*

Iſt nun des beklagten einziger ſtich/ laut der verwehr-
ten anklage/ alſo beſchaffen geweſen/ daß ſchon zuvor ſie
beyde zu ſtreichen gerathen/ alß folget je notwendig/ weil
der von Zedl. nach empfangenem ſtich balde gefallen/ daß
ſolcher ſtich der letzte in hoc conflictu geweſen vnd alle die
jenigen/ ſo &c. Alſo ferner/ Ob wol Angeclagter durch
ſolche vnverurſachte Invaſion angriff vnd beleidung
welche er theilß auch an ſeinem Leibe empfangen vnd be-
funden/ wol beſtigt geweſen/ primò impetu, primoque
aggreſſu ſich ad defenſionem ſui, & ad evitandum ma-
jus malum ſeiner alßbald zuwehren/ venientemque ad ſe
primitus cum armis zu repelliren: *l. is qui aggreſſorem. & ibi*
Dd. C. ad l. Cornel. de Sicar. Auch nicht ſchuldig geweſen/ mit
der gegenwehr ſo lange anzuhalten/ biß Er von jhm ver-
11 letzt; cum † nemo teneatur expectare primum ictum,
aut adverſarium prius cædentem: *gloſ. l. 3. verſ. Qui armati.*
12 *ff de vi & vi armat.* Quia † melius eſt prævenire, quam
præveniri; & demum accepta plaga vindicare ſe: *l. unic.*
C. quand. liceat. unic. ſe ſine judic. vindic. aut accepto vulne-
re, remedium quærere, vimque illatam propulſare vel-
le. So hatt doch beklagter auß ſonderem groſſen bedenckē/
reiffem rath vnd vorbetrachtung/ ſo lang vnd viel/ alß
möglich geweſen/ an ſich gehalten/ vnd alle mögliche vnd
menſchliche mittel gebraucht/ ob Er jhn von ſich abwen-
den könte. Dieweil er aber von jhm ſo hart bedrenget/ at-
que in præſentaneo vitæ periculo conſtitutus, vnd in die
enge gebracht/ daß ſie auch einander in die Arme kommen
vnd der angeklagte numehr ſo viel empfunden/ daß er oh-
ne eüſſerſte vnd augenſcheinliche gefahr ſeines lebens ſich
von jhme durch keine andere wege reiſſen/ oder entbrechen
mögen; hat Reus endlich das dabey thun müſſen/ daß ein
jeder omni jure in ſolcher not thete/ vnd impune mit zu-
laſſung der Recht wol thun kan oder mag. Conſtitutus
† enim in præſentaneo vitæ periculo licitè ſe defendit. 13
l. 1. C. vnd. vi.

Vnd iſt ſolche Defenſion ſchutz vnd gegenwehr/ nach
geſchehener Verwundung nicht allein in allen beſchriebe-
nen geiſtlichen vnd weltlichen Rechten zugelaſſen vnd er-
laubt; Sondern auch durch die Natürliche billigkeit in
die Natur ſelbſt eingeführet/ vnd in eines jeden Menſchen
hertz gegründet/ quod vim † vi repellere liceat. *l. ut vim.* 14
ff. de juſtit. & jur. cum ſimilib. Ergo poſitus in periculo vitæ,
legitimè & licitè ſe defendit, eoque nomine apud judi-
cem omni vacat crimine. *l. is qui aggreſſorem. & ibi Bartol.*
& Bald. C. ad l. Cornel. de Sicar. l. ſcientiam. §. qui cum aliter. ff.
ad Leg. Aquil. l. 1. C. Vnde vi. c. un de homicid. In tantum ut,
negligens ſe defendere, cum poſſit, ſui ipſius homicida
cenſeatur. Auch was er alſo gethan/ das hatt Er auß ge-
zwungener vnd gedrungener defenſion zu Rettung ſeines
Leibes/ Lebens vnd Ehren thun müſſen; eo caſu & diſcri-
mine, quo neque manus aggreſſoris, invadentis ipſum
mortifero telo, aliter evadere, neque vel honeſte, vel tu-
to poſſet ſe aliter expedire, niſi in continenti, vim illa-
tam propulſaret, ſeq; præſenti vitæ periculo legitimâ
defenſione liberaret. Nullumque eſt dubium, quin ille
in diſcrimine vitæ conſtitutus præſumatur, cui terror
cum armis infertur, ut ſentit, *gloſ. in l. ſed etſi. in pr. ad leg. A-*
quil ubi dicit notab. Bartol. quod eo ipſo, ſi probo, quod aliquis ad
me veniebat cum cultello, conſequenter probata eſt mea defenſio. Et
hoc etiã tenet *Bald. d. l. 1. C. vnd. vi.* quin immò † jura me- 15
ritò proſequuntur anthorem rixæ & illum, qui primò
incipit & inſultat. *Ideoque Bald. in modo dict. l.* Is qui aggreſ-
ſorem; eleganter dicit, quod ille, † qui eſt inſultatus in 16
dubio à lege præſumatur, quod quidquid facit ad ſui
defenſionem faciat; nec taliter perturbatus: ſemper ſta-
teram in manu habere poſſit: prout tenet *Idem Bald. in l.*
ut vim. ff. de juſtit. & jur. Gail. lib. 2. obſervat. 110. num. 17.
Num. 3. Ahier wirdt in der Herren/ denen die anfäng-
lichheit vmbſtände dieſes Falls bewuſt ſein/ vernünfftiges
erwegen geſtellet; Ob nicht der 14. Articul Peinlicher
Halßgerichts Ordnung diß Orts gar auß zulaſſen ſey,
Damit man nicht etwa mit beweiſung der Notwehr be-
legt werden/ vnd dieſelbe ratione principii auffündig zu-
machen ſchwer fallen möge.

Es wird aber zu der Jenigen/ denen der Fall vmb-
ſtändtlicher bewuſt iſt/ gefallen geſtellet/ ob nicht dafür
folgendes inhalts zuſetzen ſey. Ob nu wol Clägere in
jhrer verwehrten Klage ſetzen/ daß ſie beyde/ der abgelebte
vnd beklagte ohn deſſen von Zedl verurſachten zu ſtreichen
gerathen/ ſo wird doch demſelben dißfals mihr vnd wei-
ternicht/ alß man zu recht zuthun ſchuldig/ vnd ſo viel
zu Ergründung des Beklagten defenſion zuſtatten kom-
men mag/ deferiret. daß vbrige per generalem inficia-
tionem abgelehnet/ vnd alß vnerwieſen auff ſeinem vn-
wert gelaſſen. Solte auch klagendes theil dißfals ſich ei-
niger fernern beweiß anmaſſen, thut man deſſens dagegen
alle Notturfft vorbehalten. Mann wil aber gänßlich
dafür halten/ es were deſſen nicht bedürffen/ alldieweil
der inſultus primò videlicet vulnerando. &c. geſchehen.

Nu. 4. Cum & inter Iuris noſtri interpretes verior &
17 receptior ſit opinio, quod † nobiles non teneantur fu-
gere: *Tiraq. tr. de nobilit. c. 20. num. 64. Clar. lib. 5. recep. ſentent. §. homicidium. verſ. atque adeo. VVeſſenbec. conſ. 19. num. 7. & plures ab iiſdem relati, quam ſententiam confirmat* Peinliche
Halßgerichts Ordnung. *articl. 140. his verbis:* ohne ferlig-
keit / oder verletzung ſeines Leibes / lebens / ehre / vnd guten
Leumuts. Quod immò tali in caſu, ubi veroſimiliter fu-
gienti, fugiendo imminet periculum, vel cadendo, vel
quod fugiens ex manibus inſequentis non elabi, aut
quod à tergo vulnerari poſſit, nemo teneatur fugere;
communis Dd. eſt concluſio; *quam perſequitur Petr. de Anch. dict. cl. unic. de homicid.* Vnd wird deſſen vernünfftige
18 Vrſachen angezeigt: † quia invadens ſeu perſequens a-
lium, injuſtè facit, & injuriarum actione tenetur: *l. item apud Labeonem §. 1. ff. de injur.* Ergo à contrario ſenſo, non
fugiens, ſed reſiſtens, licitum facit, welches dann die
Keyſerliche Conſtitution in der Peinlichen Gerichts-
Ordnung mit mehrem außführet / dahin ſich beclagter re-
feriret. Quod ſi ita eſt in quolibet conſtituto in peri-
culo vitæ, ubi in fugâ nulla ſalus, immo extremum vi-
19 tæ diſcrimen vertitur, multò magis † in nobili, qui pro-
pter generis excellentiam, ſtatusque dignitatem ſine
maculâ & vituperio nequaquam debet, aut poteſt fuge-
20 re: quia † pari paſſu ambulant, non poſſe recedere ab-
ſolutè, & poſſe quidem, ſed non niſi cum dedecore.
21 Nã conſervatio † famæ & perſonæ æquiparantur. *l. juſta. ff de manum. vindict.* Nu. 5. Ea enim, quæ Dd. de effectu præſumtionis ex fugâ ortæ tradunt, locum non habent: cum fugiens bonæ famæ & integræ vitæ exiſtit: *ſicut eſt ſanior & limitatior ſententia celeberrimorum noſtræ ætatis Icto-rum, Menoch lib. 1. de præſumt. quæſt. 89. num 38. verſ. tertium. Andr. Gail lib. 2 pract. obſervat. 109. nu. 8.* Ja es iſt ſolches in Göttlichem geſetz ſelbſt ergründet / da Gott der Herr ſagt *Deuteron cap. 19. verſ. 6.* Auff daß nicht der Blutrecher dem Todſchläger nachjage / weil ſein Hertz erhitzt iſt / vnd ergreiffe jhn vnd ſchlage jhm ſeine Seele, ſo doch kein Vrtheil des Todes an jhm iſt / weil er keinen haß vorhin zu jhm getragen hat. rc.

Dieſes habe ich auff erfodern vnd in erwegung der Sachẽ vmbſtände ſo viel mir dieſelbe auß den vberſchickten Acten bekand / wolmeinend erinnern wollen. rc. Sonderlich iſt bey dem Nu. 2. wol vonnöten / daß in dem §. Iſt nun kein einziger ſtich rc. der Contexe wol erleutert vnd mit gnugſam deutlichen worten diß dem Richter wol eingebildet werde: weil Clägerer anzeige nach / Zedl. nach empfangenem ſtich alßbald gefallen; daß derhalben dem Beklagten alle wunden davon daß gerichtliche Zeugniß meldung thut / vor müſſen zugefügt ſein / vnd Er daher Vrſach gehabt ſeyn Leben zu retten. Je mehr vnd clärer nu ſolches geſetzet werden kan / je beſſer es iſt. Vnd ſolches auch auß folgenden Vrſachen. Wann Clägern einiger ferner beweiß zuerkandt / vnd Er ſich deſſen vnterwinden ſolte: auch bey demſelben (welches am meiſten zu fürchte) der erſte Anfang der Balgerey auff den Beclagten wältzen wolte: So hette man hierauß ſchon vorgearbeitete Notturfft zur defenſion Dann auch wann einer gefodert wirdt / vnd den andern hart verwundet / oder wehrlos ſchlegt: maſſen dann alhier zum theil geſchehen / in dem Beclagten von ſeinem Rappier daß Creutz abgeſprungen: So ſolte derſelbe auch der Anfangs gefodert worden / nicht weiter fortfahren rc. Sondern was darüber ferner geſchicht / iſt von jhm zuviel / vnd ratione deren entleibung / ſo darauff folgen mag / vor eine Vrſach derſelben zuachten. Nu. 6. Demnach daß Clagende theil in dem beſchluß ſeiner Clage eine Pathetiſche zuſammenhauffung deren dinge geſetzt / wieder welche dieſer Fall lauffen ſolte: Alß wirdt zu der Herren / ſo vber dieſen ſachen rathen werden / gefallen geſtellet / ob nicht in dem beſchluß der Exceptionſchrifft / ſolches zubenehmen / vnd durch gegenſetzung des beklagten ſchutzwehr gleicher geſtalt zu amplificiren ſey / ohngefehr folgender maſſen.

Wann dann dergleichen fälle / alß dieſer geweſen /
(wie oben auß des gegentheilß ſelbſt eigner klage / nach der
leng auffgeführt) weder in Gottes † gebotten / geiſtlichen 22
noch weltlichen rechten / noch auch in des Heiligen Rö-
miſchen Reichs vnd dieſer Lande Conſtitution gar nicht verbotten: Sondern auß anleitung der Natur vnd aller Völcker vernunfft / von dem Fall eines vorſetzlichen Todtſchlags außgezogen ſeyn / vnd daher keine ſtraff / ſondern vielmehr mitleidens vnd erbarmung auff ſich haben: Darumb / daß dadurch zugefügte gewalt abgetrieben / verſtehende gefahr gewendet / Leib vnd leben gefriſtet / Adeliche ehr verthedigen / durch nottwehr friede geſchaffet / vnd die Ordinata charitas quæ incipit à ſe ipſo, ſo fern in acht genommen wirdt / damit einer durch ſchandliche gefährliche flucht / oder ſonſt gäntzliche hinwerffung der wehr nicht gleichſam an ſich ſelbſt zum Mörder werde: Sondern daß jenige (was er vom andern befürchten muß) endlich zu beſchützung ſeiner ſelbſt / vor die Handt nehme: Alß wil ſich beclagter endtlich getröſten / weil ſeine vnſchuldt / vnd die Nottwehr zu gnügen am Tage / daß Er von rechts vnd billigkeit wegen entweder gantz vnd gar definitivè zuabſolviren vnd loß zulaſſen / auch derentwegen von Niemandt ferner zubeſprechen / noch anzufertigen ſey: Dagegen auch wegen der hohen beſchuldigung vnd ſchmehungen / ſo durch glimpfliche mittel nicht eingeſtellet werden wollen / was ſich diß fals erheiſcht neben erſtattung aller verurſachter Schäden vnd vnkoſten erfolgen ſolle. Oder aber / da je auff dißmal definitivè nicht geſprochen werden möge / doch interim ſeiner anerbottenen Bürglichen Caution, auff welche Er ſich in ſeines Vatters Hauß / zu beſſerer wartung ſeiner geſundheit vnd beföderung ſeiner rechtlichen Notturfft zubiſtricken gebeten / von Rechts wegen ſtadt zuthun ſey. Daß nun ſolches in einem vnd andern dienſtlich / kan mit mehrer deduction, nach notturfft / an erheiſchenden orten außgeführet werden.

CONSILIVM XCV.

Thema ſive Argum.

Querela nullitatis, & in eventum appellationis libellus Iuſtificatorius. In puncto Solutionis delegatæ.

NOTABILIA.

1 Salutare appellationis beneficium ſicut gravato concedunt, ita & querelam nullitatis.
2 Species facti enarratur.
3 In Camera Imperiali impunè omitti poteſt apoſtolorum requiſitio.
4 Neceſſitas petendi apoſtolos hodiè conſtitutione Imperii eſt ſublata, uti & iure Saxon.
5 Et conſuetudo Sileſiæ eſt, ut petere apoſtolos non ſit neceſſe.
6 Ex depoſitione iudiciali, ſolventi contingit liberatio.
7 Quod multo magis eſſe dicitur, cum iudex, apud quem facta eſt depoſitio, aliis viciſſim exolvit.
8 Iudex, qui creditori idoneam eſſe hypothecam affirmat, cum non ſit, ad intereſſe tenetur.
9 Iudex pretium recipiens, & indebitè ſolvens, viciſſim exigere tenetur.
10 Is damnum dare, intelligitur; qui occaſionem damni dat.
11 Contractus utrinque æqualiter procedere, nec claudicare debent.
12 Condictio indebiti ſemper competit ei, qui ſolvit.
13 Oblatio iudicialis, etiam tertium poſſeſſorem hypothecariâ conventum à creditore liberat, atque exinde iudicium & executionem evitat.

14 Solutio

14 Solutio vera, & interpretativa æquiparatur.
15 Solvendo etiam is eſſe dicitur, qui habet nomina debitorum ſaltem exigibilia.
16 Delegatio liquidi ad liquidum non minus ſpecies eſt ſolutionis quam numeratio paratæ pecuniæ.
17 Actionem quam habeo contra debitorem, alteri cedere vel vendere, etiam ignorante debitore, poſſum.
18 Noſtra intereſt, potius non ſolvere, quam ſolutum repetere
19 Novæ expenſæ, in caſu executionis cauſantur.
20 Ad officium magiſtratus pertinet, quoquomodo finem litibus imponere, ne immortales fiant.
21 Reus audiatur cum ſuâ exceptione, quam in continenti probatam habet, ut ſic iura ſua ſerventur intacta, quam poſt vulneratam & affectam executione cauſſam, novo remedio locum facere.
22 Exceptio nullitatis notoria, ad impediendam executionem, etiam in cauſſa iudicati recte opponitur.
23 Adeo, ut exceptio illa, etiam poſt ſententiam, recte ad retardandam ea cauſſa nullitatis executionem, proponatur.
24 Cognoſcere de appellatione an ſit permiſſa nec ne, non eſt iudicis inferioris, ſed ſuperioris: eo enim ipſo, quod appellatio interponitur, iudicis inferioris cognitio ſuſpenditur.
25 Iudex inferior ſemper in honorem ſuperioris, tenetur locum dare appellationi, etiam ab interlocutoria.
26 Eodem fundamento à rejectione quoque probationum admittitur appellatio, non obſtante ſtatuto prohibente appellationem.
27 Etiam omiſſo vel deſerto appellationis beneficio, adhuc tamen principaliter de nullitate agi poteſt.

Præmiſſis Præmittendis.

1 DEmnach † einem jeden durch Vrthel vnd recht beſchwerten/ die Rechte daß heilſame beneficiũ appellationis, auch nach gelegẽheit querelæ nullitatis günſtiglich zulaſſen. Vnd aber † Caſpar
2 von N. durch einen im Ampt Budiß, den 30. Auguſti, Anno 1601. zwiſchen den gebrüdern von N. Clägern einß vnd in dem von M. andern theilß ergangenen Abſchied ſich mercklich gravirt befunden/ vnd noch befindet, alß hat Er alſo bald den 2. Sept. vnd alſo in deren zu recht vnverſaumbter Zeit ſeine proteſtation ſuper nullitate, vnd eventual Appellation Zettel dagegen eingeben: Deſſen ad acta referendo: Zum vberfluß hatt Er auch bey der Römiſch. Keyſerl. Majeſt: Vnſerer aller Gnädigſtẽ Herren alßbald vnterm dato, des 10 Septembr. vmb annehmung der Eventual Appellation vnd inhibition angehalten; mit deren es ſich aber was lang/ wegen anderer vberheufften Hoffegeſcheffte/ vber allen deß von M. alß Appellanten angewandten fleiß verzogen. Biß endlich vnterm dato deß 1. Febr. Höchſt gedachte Ihr Keyſerl. Majeſtet: Gnädigſte reſolution, darinnen der appellation ſtadt gethan wirde/ einkommen: Wie beyligende mit lit N zuvernehmen. Derhalben nunmehr der von N. in rechter vnverſambter Zeit hiermit erſcheinen/ vnd ſeine querelam nullitatis, cum appellatione in eventum deduciren thut: gar nicht zweiffelend/ daß ſolche klag der formalien halben beſtendig. Denn ob wol gegentheil groß dicentes wegen nicht gefoderter Apoſtel gemacht; So iſt es doch damit alſo beſchaffen; daß er derſelben in querela nullitatis, ſive illa principaliter, ſive cumulative intentetur, nicht bedarff: Deſſen ad jura & uſitatum fori ſtylum gezogen. Ja auch in appellatione merè intentatâ iſt gewiß / daß es in appellantis arbitrio ſtehet / ob er Apoſtel abfodern
3 wolle/ oder nicht: adeò; † ut etiam in Camerâ Imperiali impune omitti poſſit apoſtolorum requiſitio: Cammergerichts Ordnung *part. 2. tit. 30. in princ.* Soll einem jeden Appellanten frey ſtehen apoſtolos zu bitten oder nicht/ *&* §. würde aber: ibi: So ſoll dennoch der Appellant, er hette Apoſtel gebeten oder nicht/ oder jhm weren eine oder keine Apoſtel gebẽ/ die Appellation anhängig magen. ꝛc.
4 In tantum † ut neceſſitas petendi Apoſtolos, quæ veteri jure Appellanti incumbebat, hodie dicatur illa conſtitutione Imperij eſſe ſublata; *ut poſt Mynſing. cent. 3. obſerv. 22. verſic. item ſi appellans: in fin. & cent. 4. obſervat. 36. verſ. ult. & Geyl. lib. 1. obſerv. pract. obſerv. 139. num. 15. tradit Vigel. lib. 2. Method. Iuris controverſ. c. 17. reg. 26. in fin.* Et idem conſtitutum eſſe Iur. Saxonico, apparet ex Landrecht *lib. 2. artic.* 12. ac licet conſuetudinem in contrarium eſſe notet, *Reinhard. part. 4. different. Iur. Civil. & Saxon. different.* 51. So iſt doch ſolches nicht de conſuetudine vniverſali, ſondern particulari locorum Saxonicæ Iuriſdictionis zuverſtehen. Nun iſt † aber in gantz 5
Schleſien eine andere Gewonheit; daß nemlich keine Apoſtel zunehmen von Nöten auch in dieſem Marggraffthumb Ob: Lauß. iſt in foro contradictorio niemals einige Appellation ob defectum apoſtolorum vor vnförmlich erkandt worden: Derhalben es auch in dieſem falle auch wol dabey bleiben wirdt/ vnd iſt alſo in eventum die Appellatio quoad formalia zuvorſichtig nunmehr richtig: wenn es auch ſchon nicht were/ ſo bleibt daß jus dicendi nullum ex materialibus, mox ſubſequentibus nihilominus ſalvum.

Solche materialia iur eventualis appellationis zuföderſt aber capita nullitatis kürtzlich juſtificando zu deduciren, iſt es an dem/ daß Appellanten Vatter/ Weylande Chr. von H. daß gut Malſitz vor dieſem richtig erkaufft, vnd die Kauffſumm dafür richtig im Königl. Ampt deponirt, auch daß Ampt dieſelbe gelder wieder außgegeben hatt. Deſſen auff die vnverneinliche Cantzley recognition vnd abreitung der einnahm vnd außgab mit B. Beyligend gezogen. Ex † ejuſmodi depoſi- 6
tione autem judiciali, ſolventi contingere liberationem indubitati juris eſt: *l. qui mutuam. 56. §. fidejuſſor. 1. ff. mandat. l. fidejuſſor. 64. ff. de fidejuſſ. l. ſi ſoluturus. 39. ff. de ſolut. l. obſignatione. 9. C. eod. tit.* quod † multò magis eſt, 7
cum judex, apud quem facta eſt depoſitio, alijs viciſſim exolvit: ut *docent Bartol. Bald. & alij in l. ſi remparatus. ff. de procurat.*

Daher nu die Erſte nullitas entſpringt/ daß das Ampt B. die Kauffgelder für daß gut Malſitz empfangen/ auch hinwiederumb außgegeben/ vnd gleichwol den Kauffer vnd ſeine Erben nachmalß mit meherem alß die Kauffſumm beſagt/ außzuzahlen zwingen will: Inmaſſen dann vnverneinlich/ daß ob wol Kauffer der von H. oder ſeine Erben/ denen von N. N. Appellaten vor jhre Perſon jhr Lebelang keinen heller noch pfennig ſchuldig worden/ vnd dieſelben jhres crediti, ſo ſie in Malſitz vnd Radebar gehabt/ billich von der deponirtẽ Kauffſumm henen ſollen contentirt werden: So iſt doch ſolches nicht geſchehen: Sondern beſag des obbeygelegten Abraitung Zettels auß dem Ampt Friederichen von L. 1115. Tahl. vnangeſehen die jtzigen Appellaten von M. ein beſſer Rechte gehabt/ gegeben worden. Daß aber derer von M. Rechte elter oder beſſer alß des von Lotitz / oder anderer Creditorn ſey bekennet daß Ampt Bud. in dem Abſchiede/ davon dieſe Nullitetklage vnd Eventual Appellation intentirt worden: Welcher Abſchied Beyliegend mit C. zufinden. Daher je daß Ampt billich dem von L. nicht hette ſollen/ denen von M. alß eltern vnd beſſern Glaubigern zu ſchaden die erwehnte 1115. Tahl. folgen laſſen Vnd weil es ohn des von H. zuthun geſchehen / ſo iſt auch nachmalß daß Ampt ohn ſein zuthun ſolch geld wieder einzumahnen/ die von M. oder wer ſonſt ein beſſer Rechte hat/ zubefriedigen. Vnd alſo den von H. ſein gut / ſo weit ſich die deponirte Kauffſumma erſtreckt zubefreyen ſchuldig. Wann auch dieſes nicht ſeyn ſolte: ſo würde der von H. gar vbel dazu kommen / der ſeine Kauffſumm richtig ins Ampt gelegt / daſſelbe ſolche Kauffgelder jhres gefallens pro favore weggegeben / vnd nachmalß der Kauffer ſolches/ was daß Ampt zur vngebühr abfolgen laſſen / wieder zurecht bringen ſolte. Vnd gleich wie im Rechten verſehen: quod † judex 8
qui

qui creditori idoneam eſſe hypothecam affirmat, cum
non ſit, ad intereſſe teneatur, ſive ſciens, ſive ignorans,
illum, aliàs pecuniam non crediturum fefellerit: *ut in ter-
minis tradit Dan. Moller. lib. 1. Semeſter. cap. 21.* Alſo hatt es
gleiche Meinung/ vnd eandem ratioñ decidendi, quod
9 Iudex † pretium fundi emti recipiens, & illis ſolvens,
quibus non debebatur, precium illud viciſſim exige-
re, & illis; qui meliora jura fovent, exſolvere teneatur:
10 cum apertiſſimi juris ſit, † eum damnum dare, qui oc-
caſionem damni dat: *argt. l. qui occidit. §. in hac actione. ff. ad
Leg. Aquil. l. Prætor. ait. in fin. ff. vi bon. raptor. Dan. Moller.
dict. cap. 21. in fin.* Daher die Execution vnd Abſchied wie-
der den von H. augenſcheinlich nulliret beföddert/ vnd bil-
lich durch daß Ampt die Loviſche Poſt wieder einzubrin-
gen/ vnd daher deren von M. anfoderung/ ohn deß von
H. Zuthun zuvergnügen iſt.

Vnd ſolches vors andere vmb ſo viel deſto mehr/
weil daß Ampt Büd. hierunter keinen ſchaden leiden/
ſondern allein die bloſſe bemühung anwenden darff: Sin-
temal der von L. bey außfolgung ſolcher gelder ſich gegen
dem Ampt/ vnd nicht gegen den von H. (quod notetur)
ſolenniter reverſirt, auch Ambtsgunſt vber alle ſeine gü-
ter pro majori aſſecuratione gegeben hat/ auff alle Fälle
daß Ampt Schadloß zuhalten: Vnd da was wiedriges
erkandt würde/ alßbaldt/ auff des Ampts ankündigung
(quod iterum notetur) ſolch geld wieder einzuſtellen:
maſſen mit lit N. vnd N. notirt mehres zuvernehmen.
Gleich wenn Kauffer der von H. oder ſeine Erben/ wann
ſie die Kauffgelder Jemandt zur vngebühr abgegebē het-
ten/ dieſelben wieder einzumahnen ſchuldig weren; Alſo
iſt gleichſals daß Ampt, weil daſſelbe/ vnd nicht der von H.
dieſelbe/ wie ſie nunmehr ſelbſt bekennen / zur vngebühr/
weggeben/ auch wiederumb einzumahnen ſchuldig. Cum
11 † contractus utrimque æqualiter procedere, & non
claudicare debeat, per jura vulgara. Et condictio inde-
12 biti ſemper competat ei, qui ſolvit, † in tantum, ut, qui
ſuo nomine indebitum ſolvit, ille etiam condictionem
intentare debeat: *l. indebitam. 47. verſ. ſin autem fidejuſſor ſuo
nomine. ff. de condict. indebit. l. ſi teſtamento. 49. §. ex duobus. 1.
ff. de fidejuſſ.*

Hierzu kompt vors dritte daß Appellant, ſo baldt Er
von denen von M. gemahnet/ vnd daß ſie ein Elter recht/
alß andere haben ſolten/ berichtet worden / Er jhnen die
von dem von L. zur vngebühr empfangenen gelder nicht
allein judicialiter offerirt, (deſſen auff den Abſchiedt dro-
ben mit N. gezogen) ſondern auch/ ob er es wol nicht ſchul-
dig geweſen/ zum vberfluß ſelbſt/ (jedoch hindurch jhm
nichts præjudicirlichs zuzuziehen bedingende) vnterſchie-
dene Ambtsbefehliche vnd hülffs oder Executionis be-
drawungen wieder den von L. außbracht hat. Darinnen
dann albereit dem von L. Zeit 14. Tage benimpt/ innerhalb
deren Er die zu vnrecht empfangene gelder wiedergeben
ſollen/ vnd alſo daß Ampt/ oder die von M. ſelbs gar
leicht noch vor dem Abſchied durch hülff zu den geldern
bey L. hetten kommen können: auch ſolches zuthun ſchul-
dig geweſen ſeyn: vnd daher in dem Abſchied nulliter er-
kennet haben/ daß H. die von M. zahlen/ vnd nachmals
allererſt gegen dem von L. den Regreſs haben ſolle: Dem
er doch nichts außgezahlt: auch den M. nichts ſchuldig
worden: contra regulam Iuris, quæ prohibet fieri per
plura, quod fieri poteſt per pauciora & inaniter multi-
plicando inſtantias, ac laborem exigendi, quod debi-
tum fuit ſolutum ſubterfugiendo: Nu iſt aber in ſpe-
13 cie bekandten vnd vnzweiffelhafften rechtens: quod † ob-
latio judicialis, etiam tertium poſſeſſorem hypotheca-
ria conventum à creditore liberet, & quod exinde ju-
dicium & executionem evitet, *argt. d. l. ſi reus. paratus. ff.
de procur. & tradit in terminis Negnzant. tract. de pignor. 5. part.
principal. memb. 3. part. 3. n. 7. in fi.*

Vnd ob hergegen vors vierdte geſagt werden wolte/
daß ſolche oblatio nicht gnungſam / weil es nicht baar
geld/ ſondern allein des von L. im Ampt liegende Brieff
vnd Siegel geweſen: So wirdt doch dagegē mit beſtandt
eingewendet/ daß der Kauffer Appellanten Vatter/ be-
ſagte der Reitung mit N. zu finden baar geldt eingelegt:
wann ſolches nu were noch im Ampt gelegen/ ſo hette Er
alßbald die Appellāten damit vergnügen können: weil es
aber deme von L. einem gewiſſen gnungſamen angeſeſſenē
Manne/ vnd zwar auff gnungſame Caution vom Ampt/
vnd nicht von deme von H. gefolget/ ſo ſein auch entweder
die von M. ſolche anweiſung klaren ſtundtlich Mann-
hafften Brieff vnd Siegels an ſtadt baares geldes anzu-
nehmē ſchuldig geweſen. Oder aber hette das Ampt die gel-
der bey Lottitzen einmahnen/ die von M. davon cōtentiren
vnd Appellanten ſein Gut ſo weit befreyen ſollen. Vnd
ſolches vmb ſo viel deſto mehr/ weil abermalß vnwiderſpre-
lichen Rechtens/ quod † ſolutio vera, & interpretativa 14
æquiparentur: *ut pulcrè docet Coler. tract. de proceſſ. execut.
part. 1. cap. 10. nu. 319. & 332.* Et ſolvendo † etiam is dica- 15
tur eſſe, qui habet nomina debitorum ſaltem exigibilia:
Coler. dict. cap. 10. n. 343.

Dazu dann vors fünffte kombt/ daß † delegatio li- 16
quidi ad liquidum, nicht weniger ſpecies ſolutionis iſt/
alß wann man einem baar geldt gebe. Vnde † licet mihi 17
actionem, quam habeo, contra debitorem, alteri cede-
re vel vendere, etiam ignorante debitore *l. 1. C. de novat.
& delegat. l. 3. C. de heredit. vendit.* & licet debitor non niſi
volens delegari regulariter alteri poſſit, *d. leg. 1. ibique Si-
chard. num. 4.* ubi dicit, ne quidem officio judicis cogi
debitorem poſſe, ut ſe delegari patiatur: tamen contra-
ria ſententia verior eſt, cum debitoris nihil intereſt, cui
ſolvat; *ut poſt Cyn. conciliando contrarias ſententias tradit Si-
chard. in dict. l. 1. n. 7.*

Nun weiſen alle oben producirtē documenta, daß
Lott. daß geldt zur vngebühr empfangen/ ja der Abſchiedt
davon dieſe querela vel eventualis appellatio interpo-
nirt worden/ bekennet rundt: daß die von M. ein Alt vnd
gut Recht haben: Darumb iſt ſich Lott. anzuweiſen zu-
laſſen/ auch die von M. ſolche anweiſung an ſtadt baares
geldes anzunehmen/ oder dieſſerhalb daß Ampt zubelan-
gen ſchuldig/ per ante deducta.

Zu welchem allen denn/ vors Sechſte/ kombt/ daß die-
ſer Abſchied/ auch daher vor nichtig zu achtē: weil dadurch
newer ſtreit erregt/ vnd daß jenige/ ſo vnter eins hette hin-
gelegt vnd decidirt werden können vnd ſollen/ auch in cō-
tinenti liquidabile & ſolubile geweſen/ auffgezogen/ vnd
zur newen Inſtantz gewieſen werde. Dann es gar ein groſ-
ſer vnterſcheid iſt einen allererſt zum Regreſs auff einen
andern weiſen/ vnd vnter deſſen tertio paratam pecuniā
zugeben condemniren: Cum † noſtra interſit, potius nō 18
ſolvere, quam ſolutum repetere: *l. 3. ff. de compenſat.* tum;
† quod novæ cauſantur expenſæ, in caſu executionis: 19
*Coler. dict. tract. de proceſſ. execut. part. 3. cap. 9. in fin. & part. 4.
cap. 1. num 149. ubi in terminus ait*: has impenſas ampu-
tari; † & quoquomodo finem litibus imponi; ne 20
quaſi immortales fiant, ad officium magiſtratus per-
tinere; *c. finem litibus. extr. de dol. & contum. Clement. diſ-
pendioſam. de judic. l. properandum. princ. Cod.* Ideoque † ſa- 21
tius eſſe, omiſſa interim executione reum audire cum
ſua exceptione, quam in continenti, & de præſenti pro-
batam habet, & ſic ipſi jura ſua ſervari intacta, quam
poſt vulneratam & affectam executione cauſſam, novo
remedio locum facere: *tradit Coler. dict. part. 4. c. 1. nu. 149.*
Alldà er dann auch dem gegentheil ſeinen Tandt wiederle-
get/ in dem es vorgibt/ alß ſolte dieſe ſache nicht appellabi-
lis ſeyn: weil die von M. eine Hülff hetten; Denn ob wol
ſonſt regulariter wahr/ quod in debito liquido contra
executionem non liceat appellare; Sō hatt es doch nit
ſtadt ubi Exceptio in continenti liquidabilis, & vim ſo-
lutionis habēs, debito illi opponitur. Daher die Rechts-
lehrer in gemein ſchlieſſen; quod † exceptio nullitatis no- 22
toria rectè opponatur ad impediendam executionem,

etiam

etiam in cauſſa judiciali; *Coler. deciſ. part. 4. cap. 1. num. 150. ubi dicit ita velle communiter Dd.* etiamſi præceſſerit ordo
23 judicialis, & illa † exceptio omiſſa fuerit; adeò ut etiam
poſt ſententiam rectè opponatur ad retardandam ex
cauſſa nullitatis executionem; per ea quæ tradit
Alexand. in l. 4. §. condemnatum. num. 8. ff. de re judic. Wie viel
mehr nun muß ſolches allhier ſtat haben / da ſolche
Exceptio ante ſententiam vielfaltig opponirt vnnd
gantz nulliter im ſprechen vbergangen worden iſt.

Endlich vnd fürs ſiebende / ſo kompt auch / noch zu-
vor erzehlten nulliteten noch zum Vberfluß / daß ſich
das Ampt B. vnterſtanden auch nach ergangenem Ab-
ſchiede / vnd interponirter nullitet Klag / oder eventual
Appellation zu erkennen / ob die Appellation zuläſſig
oder nicht; Ja ſie haben dem Appellanten bey 200.
Thal. Straff drawen dürffen: daß er Appellaten zah-
len / vnd von der Appellation abſtehen ſolle: Darauß
dann nicht allein eine handgreiffliche nullitet, ſondern
auch diß zu ſpühren / daß das Ampt in der Sach hand-
greifflich partheyiſch ſich erzeiget / vnnd darumb deſto
mehr vnd billicher wider jhr Erkäntniß der recurſus
ad ſuperiorem vorgenommen habe werden müſſen:
Vnd gewißlich / wenn ſich Appellant damit nicht er-
wehret / hette man jhn wider Billigkeit zu ſeinem Scha-
24 den gedrungen. Cum † juris ſit manifeſti, quod co-
gnoſcere de appellatione, an ſit permiſſa in aliquo ca-
ſu, necne, non ſit judicis à quo, vel inferioris, ſed judi-
cis ad quem, ſive ſuperioris: eo enim ipſo, quod ap-
pellatio interponitur, judicis inferioris cognitio ſuſpen-
ditur: *per jura vulgata.* Quòd in tantum verum eſt,
25 † ut judex inferior, ſemper in honorem ſuperioris
teneatur locum dare appellationi, etiam ab interlocu-
toria, ut notat *Damhuder. prax. civil. cap. 234. Fachin. lib. 1.*
26 *controverſ. cap.* 80. Unde ex † eodem fundamento et-
iam à rejectione probationum admittitur appellatio,
non obſtante ſtatuto, prohibente appellationem:
Surd. deciſ. 36. per tot.

27 Vnnd weil dann ſchließlich gar kein Zweiffel / †
quod etiam omiſſo, vel deſerto appellationis benefi-
cio, adhuc principaliter agi poſſit de nullitate; *argt.
c. inter cæteras. extr. de ſentent. & re judicat. Gail. lib. 1. ob-
ſervat. pract. obſervat.* 135. *Vant. tract. de nullitat. tit. quis poſ-
ſit dicere nullam. num. 33. Mynſing. cent. 2. obſervat. obſerv.* 77.
& reſponſ. 17. *num.* 13. *& ſeq. & reſponſ.* 68. *num. ultim.*
Als wil Appellant vmb ſo viel mehr hoffen vnd gewiß
ſeyn / daß dieſe deduction in vim appellationis, vel ſal-
tem querelæ nullitatis bey Recht zuläſſig: auch ſo viel
durch augenſcheinliche rationes juris & facti außgefüh-
ret / daß der den 30. Auguſt. in dieſer Sachen im Ampt
Budn. ergangene Abſchied / billich zu caſſiren, oder zum
wenigſten dahin zu reformiren ſey / daß Appellaten die
von M. ſich bey L. anweiſen zulaſſen / vnd das Ampt ſolche
zu vnrecht außgegebene Poſt ohn entgeldt der Parthen /
wider einzumahnen ſchuldig / ꝛc. der von H. aber / von an-
geſtelter der M. impetition gantz vnd gar / cum refuſio-
ne damnorum & expenſarum zu abſolviren ſey. Inn-
maſſen ohnlengſt in dergleichen Fall in terminis Belehr-
nungs weiſe geſprochen worden; Deſſen auch die Bey-
lage mit lit. N. gezogen. Wie dann Appellant diß oder
was ſonſt am zierlichſten hette ſollen oder mögen gebe-
ten werden / wil gebeten / vnnd das mitrichterliche Ampt
vmb mittheilung Rechtens vnd Gerechtigkeit / beſtes
Fleiſſes implorirt haben / ꝛc. Vorbehaltlich fernerer
Notturfft / ꝛc.

N. N.

CONSILIVM XCVI.

Quæſtio.

Specialis hypotheca, num generali præiudicet?

NOTABILIA.

1 Enarratio facti proponitur.
2 Specialis hypotheca, generali prius cedere non cogitur, niſi prius excuſsâ generali, tantumque demonſtratum, hanc ad ſolvendum debitum non ſufficere.
3 Habens pignus generale anterius, non poteſt agere vel petitoriè, vel poſſeſſoriè, contra pignus poſterius ſpeciale, ante excuſſionem principalis, vel fidejuſſorum.
4 Immiſſio pro modo debiti fit, fierique debet.
5 Pignus tamdiu Creditor retinet, donec ei ſatisfactum ſit.
6 Imperatoris eſt, ferre leges: eaſdemque interpretari: ſubditorum verò legibus obedire: Judicum eaſdem exequi.

Proteſtation eines Ehr. vnd W. W. Ra-thes / der Statt B. wider den gegebenen Abſchied der Königl. Hoffgerichte / belangend das ſpecial Pfand vnd Hülffrecht auff dem Vnterthanen NB: in Güring. ꝛc.

DEr Königlichen Bud. Hoffgerichte wol ver-
ordnete Herr Hoffrichter vnd Aſſeſſores, Ed-
le / Geſtrenge / Ehrnveſte / großgünſtige Her-
ren / deß jüngſt wider vns † gegebenen Abſchie- 1
des (daß nemlich Herr Hans Wolff von Schönb. auff
Pulß. Churfürſtlicher Sächſiſcher in Vormundſchafft
beſtelter Obriſte vnd der Aempter Stolpen vnnd Ra-
deberg Hauptman / ꝛc. bey ſeiner Immiſſion in das gantze
Gut Güring / vnd per conſequens, auch in vnſer ſpecial
Pfandrecht deß Vnterthanen M. daſelbſt verbleiben /
vnd die ſubhaſtation gedachtes Gutes Güring alles Ein-
wendens vngeachtet / jhren Fortgang haben ſolle) hetten
wir vns keines Weges verſehen: Auß nachfolgenden
Vrſachen.

Dann erſtlichen iſt zu Recht klärlichen verſehen vnnd
geordnet / † daß ein ſpecial hypotheca der general hypo- 2
teken ehe vnd zuvor zuweichen nicht ſchuldig / die general
hypotek ſey dann excutiret, vnnd ſo viel dargethan /
daß dieſelbe zur Zahlung nicht langen noch zureichen kan.
Clari enim juris eſt, † quod habens pignus generale an- 3
terius, non poſſit agere vel petitoriè, vel poſſeſſoriè,
contra pignus poſterius ſpeciale, ante excuſſionem prin-
cipalis vel fidejuſſorum: *Novell. 112. c. 2. ubi Gothofr. notat.
& tract. latè Gail. 2. obſervat. 27. num. 7. & ſeq.*

So iſt auch zum andern Landbräuchlich / daß ein jeder
Hülffe nach Hoheit der Schulden geſchehen pfleget:
Deſſen auff die Landkündige Hoffgerichts-Ordnung ge-
zogen: Welche auch durch Keyſerliche Rechte klar beſter-
cket wird: Manifeſti † enim juris eſt, quod pro modo 4
debiti fiat, fierique debeat immiſſio: *Novell. 153. cap. 4. §. 1.
Duaren. ad tit. quib. ex cauſſ. in poſſeſſ. eatur.*

Nun aber hat man inſonderheit hoc noſtro caſu dieſe
gewiſſe Nachrichtung: Daß die Höhe der Schulden /
auff welche der Herr Obriſte verampts günſtiget vnnd
immittiret iſt / nemlichen 9000. fl. die æſtimation deß
Guts Güring welches vber 30000. Thal. werth ſeyn ſol /
bey weitem nicht erreichen. Vnd iſt vns gewiß vorkom-
men / daß derer von G. auff G. Vatter mehrgedachtes
verholffene Gut / auff vorgehende Schatzung der Hoff-
gerichte vnd Landſchöppen bahres Geldes vber die 31000.
Thal. ſtehet / vnd koſtet: zugeſchweigen der ſtattlichen an-
gewandten Beſſerung an Aufferichtung newer Gebeude;
pflantzung deß Holtzes / anrichtung newer Teiche, vnd an-
derer Beſſerungen mehr / die ohne Zweiffel zubefinden
ſeyn werden / wann das Gut in augenſchein wird genom-
men werden. Dahero dann zuſehen / das wolgedachter H.

Obr. auch auſſerhalben deß ſpecial verpfändeten Vnterthanen / von dem Gute Gürig / vnd andern zugehörigen / nit allein aller ſeiner Schulden ſich volſtändig zuerholen: ſondern daß auch noch ein anſehnliche Vbermaß / andern der Gür. Creditorn zum beſten hiernechſt zubefinden ſeyn werde. Vnd ob geſagt werden möge: Es ſey vns die Hülffe anders nicht / als vorgehenden Rechten ohne Schaden widerfahren: Jſt doch dieſes nicht wider vns. Sintemal auß angezogener Vrſachen klar vnd offenbar / daß vnſere Hülffe dem H. Obr. an ſeinen Rechten ohne Schaden ſey: alldieweil er ſich auſſer vnſers verpfändeten Vnterthanes aller Gnüge nach erholen kann.

Zum dritten iſt der Landes-Ordnung gemäß / vnnd bey dieſen löblichen Hoffgerichten jederzeit bräuchlichen obſerviret worden: Wann einer die Hülffe in ein Gut erklaget vnd erlanget, ſo wol auch die würckliche immiſſion erſtanden hat / daß er / ehe vnd zuvor / die Zahlung erfolget / derſelben keines Weges entſetzet werden ſolle: Denn alſo lauten die Wort der Landes-Ordnung: Es mag
5 der / deme die Hülffe / vnd andere † Einweiſung geſchehen / das Pfand / oder worauff jhme geholffen / ſo lange behalten / biß er bezahlet wird. Weil wir dann vnſer Hülffrecht in angeregtes vnſer ſpecial Vnterpfand; ehe vnnd zuvor dem H. Obr. deß gantzen Gutes Anweiſung geſchehen / erlanget / vnd biß dahero in ruhigem Poſſeß geweſen / vnd von dem N. geruhiglichen verblieben; Als wollen wir nicht hoffen / (in ſonderer Erwegung, cum, ſecundum vulgò nota, nemini faciat injuriam, qui jure ſuo utitur: & qui ſcapham, ſcapham; ligonem, ligonem nominat;) daß wir bloß durch die general Anweiſung dem privilegio zu wider / deſſelben privirt werden können oder ſollen; bevorab / weil die privilegia strictè, nach dem Buchſtaben zuverſtehen ſeyn.

Solte aber der H. Obr. vber verhoffen / vnſer Recht vns abreiſſen / vnd wir ſolcher Geſtalt vnſerer habenden Gerechtigkeit entſetzet werden: ſo würde hierdurch dem privilegio, vnd der Lands-Ordnung ein gefährlich præjudicium, oder eine gefährliche interpretatio vnd limitatio zugezogen / daß nemlichen dieſelbe / ob ſie zwar in gemein von allen Hülffen ohn Vnterſcheid redet jedoch cum hac limitatione zuverſtehen vnd dahin zuerklären ſey / da einer in einem Dorffe auff einen Vnterthanen ein ſpecial Pfandrecht / vnd hernacher die Hülffe vnd Anweiſung erlangete / ſolte er dabey nicht bleiben / biß er bezahlet, ſondern biß ein ander / (der auch auſſer dem ſpecial Vnterpfand deß einigen Vnterthanen auß dem gantzen Gut / in weniger Zeit / nach aller Gnüge ſich wol bezahlet machen könte) ein general Hülffe in daß gantze Dorff ſuchete vnd erlangte. Vnd wolte alſo der höchſten Notturfft ſeyn / ihre Mayeſt. hierumb zuberichten vnnd deroſelben aller gnädigſte Erklärung vnterthänigſt zugewarten. Ob nemlichen die in der Lands-Ordnung indefinitè vnd generaliter lautende Wort; Es mag der / deme die Hülffe / ꝛc. ut ſuprà relatum, ſecundum allega-
6 tam limitationem zuverſtehen ſeyn. Imperatoris † enim eſt, ferre leges, eaſdemque interpretari: ſubditorum eſt, legibus obedire: Judicum, eaſdem exequi. Auch erinnern wir vns beyläufftig / daß bey jüngſt gehaltener zuſammenkunfft / von Land vnnd Stetten per expreſſum dahin geſchloſſen ſey: Man ſolle vber der Landes-Ordnung ſtet / feſt / vnd vnverbrüchlich halten: Welchem Beſchluß vnſers Erachtens auch diß gemäß ſeyn will: Daß man bey dem klaren Buchſtaben der Lands-Ordn. verbleibe / ſo lange biß ihre Majeſt. auff vnterthänigſtes Anſuchen / dieſelbe in einem vnnd andern Punct allergnädigſt erklären vnnd anders deuten.

Zum vierten / iſt dem Königl. Ampt vnd den Hoffgerichten wol bekannt / daß vielermelter vns verpfändete Vnterthaner auff vorgehende vnſere proteſtation dem H. Obr. jüngſthin mit dieſem klärlichen Reſervat Vnd vorbehalt vbergeben vnd angewieſen worden ſey. Daß gegegen ein Rath nach Befindung jhres Rechtens Beſchaffenheit / derſelben Schulden halber contentirt vnnd befriediget werden ſolte: Dahero dann per contrarium folgen wil: da der H. Obr. durch Zahlung vnſer Recht an ſich nicht löſen würde / daß vnſere Hülffe ferner vor ſich gehen; vnd daß wir nach erlangter reſtitution, bey derſelben / biß wir vns dadurch bezahlet gemacht verbleiben ſollen.

Es hatte auch / vors fünffte / der H. Ampts Hauptman S. Gn. auff vnſeres Anſuchen / in Erwegung aller biß dahero angezogenen motiven wolgedachten H. Obr. jüngſthin den 22. Junij, durch einen Amptsbefehlich deſſen mit deutlichen Worten ermahnet: weil vnſer Suchen vnd Begehr (nemlich daß entweder der Herr Oberſte vns in vnſerem Hülffrechts Gebrauch vnbeirret laſſe / oder aber durch Zahlung / vnſer Recht an ſich löſe / vnnd alſo ſeine im Gürig habende Foderung ſtercke) an jhme ſelbſten Recht / auch deß Ampts privilegien, vnd der Billigkeit gemeß ſey; Als wolle er nicht zweiffeln / der Herr Obr. als der verſtändige / werde ſich ſelbſt der Gebühr beſcheiden / vnd alſo zubezeigen wiſſen: Damit wir bey Gleich vnd Recht gelaſſen / denegirter Juſtinen vns nicht zu beſchweren / vnd auff ſolchen Fall es anderweit Weiſung / darauß dann einem ſo wol als dem andern Theil allerhand Vngelegenheit enſtehen könte / nicht bedörffen möge. ꝛc.

Auß dieſen vnd andern Vrſachen / Geſtrenge / Großgünſtige Herren / befinden wir vns durch gegebenen Abſchied zum höchſten beſchweret zu ſeyn: vnnd proteſtiren demnach wider denſelben hiemit ſolenniter. Wollen auch nicht vnterlaſſen bey der Römiſchen Keyſerl. Majeſt. vnſerm aller Gnäd. Herren vmb gnädigſte Erklärung der Landes-Ordnung in obangezogenen Articul vnterthänigſt anzuhalten; vnnd da dieſelbe Erklärung vns erſprießlichen ſeyn wird / wie wir hoffen / vnſere Notturfft ferner gebührlichen befödern. Inmittelſt bittende / dieſer vnſerer proteſtation ingedenck zu ſeyn / vnnd dieſelbe ad acta zubringen: verhoffen / dieſes alles geſchehe billich vnd vmb Ewr. Geſtr. wollen wir es in Gebühr hinwider willig verſchulden. Signatum 13. Julij Anno 98.

N. N.

RESPONS. ſive CONSILIVM XCVII.

Argumentum.

Informatio de Competentiâ Iudicis; & quibus ex defectibus Inventarium infirmum reddatur.

NOTABILIA.

1 Status controverſiæ.
2 Cæſarea Majeſtas in omnibus tam generalibus, quàm ſpecialibus Sileſiæ Privilegijs beneficium appellationis ſibi reſervavit.
3 Cauſæ pupillorum & viduarum in primâ inſtantiâ, etiam Judici ſuperiori immediato, Cæſareæ Majeſtati poſſunt deferri.
4 Actor ſive in rem, ſive in perſonam agat, forum quidem rei ſequitur; in electione tamen ipſius eſt, vel in loco domicilij, vel ubi res eſt ſita, eundem convenire.
5 Executio ab illo debet fieri judice, ſub quo res controverſa ſita eſt.
6 Potiſſimum, ſi fuerit requiſitus à judice, qui ſententiam tulit.
7 Rei diverſi fori nullibi, niſi coram Imperatore, tanquam judice ſuperiore immediato conveniri poſſunt; ne ſcilicet continentia cauſæ dividatur.

8 Quan-

8 Quando diverſi fori litigantes ſunt, ibi habere domicilium intelliguntur, ubi ſita eſt hereditas.
9 Appellatio ab interlocutoria non admiſſâ, niſi etiam ab iſta non admiſſione provocetur, pro deſerta habetur.
10 Fatale proſequendæ appellationis eſt annus, & ex juſtâ cauſſâ etiam biennium.
11 Niſi intra annum vel biennium proſequatur appellans jus ſuum: appellatio pronunciatur eſſe deſerta, & ad judicem à quo cauſſa remittitur.
12 Idque tempus ſtatim currit à tempore interpoſitæ appellationis.
13 Lite & appellatione pendente, nihil eſt innovandum.
14 Non attendendum judici, quid utile ſit temerario litigatori; ſed quid juſtum & æquum.
15 Abundans cautela non nocet.
16 Cauſæ viduarum & pupillorum ad Judicem ſuperiorem immediatum devolvuntur, quando viduæ & pupilli ipſo actu perſonæ ſunt miſerabiles nullumque defenſorem habent; non contra,
17 Heres eo loco conveniri debet, ubi ſita eſt hereditas.
18 Reconventio ſemper in loco litis finitæ contra actorem reaſſumenda & finienda eſt, ratione, jure, atque continentiâ cauſſæ id ſuadente.
19 Contra ipſam hereditatem alia, quam realis actio non datur.
20 Inventarium infirmatur, ſi nulla Nominis divini Invocatio præfigatur, aut in eo ſcripta reperiatur.
21 Ad conficiendum inventarium & hi, qui aliquod jus in hereditate defuncti habere prætendunt, ad inſtantiam partis citandi ſunt.
22 Inventarium confectum non valet, niſi pars citata præſens ſit, ad videndum inchoari, perſequi, & perfici Inventarium.
23 In uno quoque actu præjudiciali pars citari debet, alias, quod agitur non valet.
24 Etiam in notoriis citatio requiritur.
25 Inventarium confici oportet intra triginta dies, poſt apertas tabulas.
26 Jure Saxon. fidem inventarium non meretur, niſi intra triceſimum ſit confectum.
27 Quando producuntur diverſæ vel contrariæ ſcripturæ, quod nulla valeat.
28 In Inventarium redigendæ & annotandæ ſunt omnes res mobiles & immobiles, commoda & incommoda, & quælibet res aliæ in hereditate repertæ.
29 Quando heres in conſcribendo Inventario, ſive in materiâ, ſive formâ peccavit; vel nullum confecit inventarium, quod tali caſu mediante juramento res hereditatis patefacere teneatur.
30 Creditoribus, legatariis, vel fideicommiſſariis, tormentis aut juramento, aut alio modo approbare permittitur; majores eſſe res hereditarias, quam heres in inventario aſſignavit.
31 Idque obtinet, etſi frater ſit côheres; qui bona communia, cum reliquis fratribus coheredibus adminiſtravit.
32 De conſcientia ſua quiſque jurare cogitur.
33 Idem obſervatur in parte; quoad partem; quod in toto, quoad totum.
34 Jus Saxon. æquè ac ius commune heredi, aut alii cuicunque hereditatis poſſeſſori juramentum defert.
35 Et illud juramentum, quod ex legis diſpoſitione imponitur, legale eſt, inque locum deficientis inventarii ſuccedit, ejuſque naturæ habetur, ut quantumvis delatum reo, nequaquam deferenti referri valeat.
36 Reus jurare nolens de confecto inventario, in ſuſpicionem expilatæ hereditatis, jure incurrit.
37 Contra heredem, qui non confecto inventario, in hereditatem, quæ aliorum jura continet, ſe intromiſit; quod maligaetur, ius præſumis.

Divino implorato auxilio.

1 ES ſind † beyde Theil/ derer von NN. vñ N. ſtrittig: wo das Geſchlecht deren von N. zu conveniren ſey? Die N. ſind der Meinung das ſolches immediatè vor ihr Keyſerl. Königl. Majeſt. geſchehen ſolle / auß nachfolgenden motiven vnnd Vrſachen.

Erſtlich / weil die Sache per viam appellationis an
2 ihre Majeſtet: devolviret worden: vnd weil ihr † Majeſt. in allen tam generalibus, quàm ſpecialibus deß Landes Schleſien Privilegien jhr das beneficium appellationis vorbehalten: der Appellation gnädigſt deferiret, vnd executoriales auß gehen laſſen: Cauſſa gravaminum ſey/ daß ihr Fürſtl. Gnaden Hertzog Carol/ vber einem ſo hellen Vertrage & instrumento guarentigiato, paratam executionem habente, ſummariter nicht erkennen, ſondern erſt ordinariè einen weitleufftigen Proceß anſtellen wollen.

Darnach vnd vors andere / daß durch den Proceß die Mahnung auff die bey jhnen den N. noch hafftende Brieff vnd Siegel der außgezehlten Gelder gleich wolten abgeſtrickt werden: welche ſie wolten vornehmen contra N. da jhnen die Execution vnd Zuſpruch wider das Geſchlecht würde aberkannt werden.

Zum dritten/ ſo † concerniren dieſe Sachen pupillos 3
& viduas, deren Sachen in primâ Inſtantiâ, etiam bey dem Judice ſuperiore immediato, bey ihrer Majeſt. können anbracht vnnd anhängig gemacht werden: tot. tit. *C. quand. imperat. int. pup. & vid. ager.*

Vors vierte/ ob gleich die Statt N. vnter ihrer Fürſtl. Gn. lieget: Jedoch weil ſie keine realem actionem, vermöge deß Vertrags haben / noch auch einig jus retentionis: ſondern zu dem gantzen Geſchlecht klagen müſſen: als wehren ſie coram Principe zuerſcheinen nicht ſchuldig.
Actor † enim, ſive in perſonam, ſive in rem agat, forum 4
quidem rei ſequitur: in electione tamen ipſius eſt, vel in loco domicilij, vel ubi res ſita eſt, eundem convenire: *l. 2. § plane. ff. de judic. l. fin. de iuriſdict. omn. judic. l. unic. C. ubi de hered. agitur.* Executio † verò fieri debet ab illo judice, 5
ſub quo res controverſa ſita eſt: *l. Epiſcopalem. C. de Epiſcop. audient.* præſertim, † ſi fuerit requiſitus à Judice, qui ſen- 6
tentiam tulit: *Mynſing. obſervat. 78. cent. 3.*

Zum fünfften / iſt noch kein heres fideicommiſſarius denominiret: vnd wohnet kein einziger deren von N. vnter ihr. Fürſtl. Gnaden ſonderlich an andern Orten, vnnd
ſind alſo † rei diverſi fori, die da nirgend anders wo / 7
dann coram Imperatore, als Judice ſuperiore immediato, können beſprochen vnd conveniret werden; *Mynſing. obſerv. 4. cent. 1. Gail. 1. obſerv. 32. num. 2.* Ne ſcilicet continentia cauſſæ dividatur. Vnd wann ihr. Fürſtl. Gnad. Hertzog Carol/ ſie tauſent mal citiren würde; würden ſie doch kaum einmahl compariren; maſſen dann nechſt geſchehen / da ihrer kaum zwey da geweſen / als ſich N. mit jhn verglichen.

Hiergegen daß die Sachen immediatè vor ihr Fürſtl. Gnaden Hertzog Carln gehörig / hat daß Geſchlecht deren von N N. nachfolgende motiven vor ſich: als da ſind. Erſtlich/ deß Landes Schleſien / vnd der Fürſten vnd Stände privilegia, Krafft deren / prima Inſtantia einem jeden Landes-Fürſten gebühret. Vnd dieſe Avocation leſt jhm kein Fürſt nehmen noch abſtricken/ ad notorietatem referendo.

Zum andern/ litis pendentia. Weil die N. allbereit ihre Fürſtl. Gnaden pro judice agnoſciret: Ihre vermeinete prævention Klage daſelbſt anhengig gemacht / Verhör vnnd Handlung gepflogen/ vnd hierdurch forum rei ſitæ ſortiret, auch fernerer election ſich begeben: vnd einen Anlaß/ oder Abſchied erſehen laſſen.

Tertiò, weil ſinguli deß Geſchlechts von N. † diverſi 8
fori ſeyn/ vnd aber das Geſchlecht non ſecundum ſingulos, oder jus ſingulorum: ſed ſecundum genus, & ratione ſucceſſionis, bevorab/ weil nunmehr die Statt N. an das Geſchlecht verfallen/ conveniret werden wil: Unde quoad hoc ibi habere intelligitur domicilium, ubi ſita eſt hereditas.

Quartò, weil die bona fideicommiſſaria, per ſe, nicht dem gantzen Geſchlecht; ſondern allein dem elteſten deſſelben/ jure fideicommiſſi gebühren: deſſen Perſon allbereit die Statt N. quaſi jacens hereditas præſentiret: vnnd der freylich / ſaltem fictione juris allbereit vnter ihrer Fürſtl. Gn. Hertzog Carln wohnet / auch wohnen wird/ poſt aditionem factam.

Quintò, weil eo ipſo reſpectu, wider daß ſämptliche Geſchlecht der Nimt. keine actio gebühret.

Sextò, weil die N. als Beklagte für ihr. Fürſtl. Gnaden
die Rattung zu juſtificiren ſchuldig. Ergo müſſen ſie
auch coram eodem judice jhre Recoovention anſtel-
len.

Septima ratio iſt / weil die vermeintliche interponirte
Appellation, von jhnen in recht lauffiger Zeit nicht pro-
ſequitet worden, vnd das fatale appellationis proſequẽ-
dæ ſie ſtillſchweigende elabiren laſſen. Dann / zu dem
daß ihr Fürſtl. Gnadẽ Appellanten bloß refutatorios A-
poſtolos ertheilet; weil ſie von einem ſchlechten Anlaß /
& ab interlocutoriâ compromiſſoria appelliret: Haben
nicht allein die Nimckiſchen ab iſta non admiſſione im
wenigſten nicht provociret: welches auch hette geſchehen
9 ſollen. Siquidem † appellatio ab interlocutoria non ad-
miſſa; niſi etiam ab iſta non admiſſione provocetur, pro
deſerta habetur: *Mynſing. cent. 2. obſerv. 49.* Jn deſſen
Verbleybung / ſey der Anlaß nunmehr per ſe res judicata
10 worden: ſondern auch vber diß † das fatale proſequen-
dæ, (welches iſt annus, & ex juſtâ cauſâ biennium)
vorüber gehen laſſen vnd in zwey Jahren / dieſelbe jhre Ap-
pellation deſeriret: *l. final. §. illud. C. de temporal. appellat. &
text. in c. oblatæ §. licet igitur. & in c. cum ſit Romana. extr. de ap-
pell. it. text. notab. in Auth. ei qui. C. de temporal. appellat. Gail. lib. 1.
11 obſervat. 141. in princ.* Niſi enim † intra annum vel bien-
nium proſequatur appellans Jus ſuum: appellatio pro-
nunciatur eſſe deſerta, & ad judicem à quo cauſſa remit-
titur: *Weſſenbec. in parat. tit. ff. quando appellandum ſit. num. 4.
12 Mynſinger. cent. 1. obſervat. 8.* Idque † tempus ſtatim currit
à tempore interpoſitæ appellationis: *Cl. ſicut. de appellat.
gloſ. & Dd. in l. fin. C. de tempor. appell. Unde ſactus eſt reſponſio ad
contraria:* Nec obſtat primò die eingewandte Appellation:
Reſpondetur enim hanc eſſe deſertam, per jam allegata.
Vnd ob wol ihr. Majeſt. Executoriales ergehen laſſen /
welche vom Gegentheil dahin werden acceptiret, daß
hierdurch ihr. Majeſt. der Appellation deferiret, ſind
doch dieſelben per modum attentati, vnd auff falſa nar-
13 rata außbracht: Pendẽte † enim lite, & appellatione, ni-
hil eſt innovandum: *Lancellot de attentatis, cap. 3.* Vnd
iſt ſonderlich diß ein evidens, vnd allem Recht zuwider
lauffend attentat, wann Appellant pro mandato devo-
lutivo executorialia à ſuperiore außbringet: Eo ipſo
enim das Appellant vorhér außbracht / daß Vrtheil er-
wartet / vnnd davon appelliret, gibt er zuverſtehen:
Cauſam verſari in cognitione, vnd nicht in executione:
& quod mandata executorialia, pendente executione
impetrata, ſint obreptitia, illicita, & ipſo jure nulla: ut-
pote per modum attentati lite pendente, & parte alterâ
inauditâ, ad preces obreptitias impetrata. Da hergegen
in Verbleibung ſolchen executorialien, ſecundum juris
ordinem die Appellation proſequiret, per libellum ap-
pellatorium juſtificiret, vnd anders geſchehen ſollen /
was die Inſtantia appellationis er odert. Zugeſchweigen /
daß kein Fürſt / Statt oder Stand in Schleſien einiger
Appellation von dergleichen Interlocut, oder Anlaß je-
mals deferiret: ſolt es auch bey allen Fürſten vnd Stän-
den vnerhöret.

Secundò non obſtat: Inconveniens, Wann nicht
ſummariſſimè procediret werden ſolte: daß die N. auff'n
Fall erfolgten Verluſts der Sachen geſaumet würden /
die N. anzufaſſen. Cui objectioni reſpondetur: Viden-
14 dum † enim eſſe, non quid utile ſit temerario litigatori:
Der ihme daß prognoſticon, auff Verluſt der Sachen /
ex aſpectu malæ conſcientiæ, bald Anfangs ſelbſten ſtel-
let: ſed, quid juſtum ſit & æquum. Juſtum autem &
æquum hoc eſt, daß die N. vor allen Dingen die N. ihre
N. Juſtification einbringen: Deroſelben Endſchafft er-
warten / vnd als dann ſehen ob ad reconveniendum wi-
der das Geſchlecht N. ihnen was vbrig ſey / vnnd ſolches
alles vnſäumlichen fortſtelle: Jura enim vigilantibus ſub-
15 veniunt: per vulgaria. † Abundansque cautela non no-
cet. *Gail. lib. 1. obſervat. 141. in fin.*

Tertia Reſponſio eſt, quod nimirum non obſtet *l. unic.
C. quand. Imper. inter vid. & pupill.* Habet enim iſta † lex 16
locum, quando viduæ & pupilli miſerabiles ſunt per-
ſonæ; & nullum habent defenſorem: *per communiter
notata ibidem.* Allhier aber nicht miſerabiles perſonæ, vi-
duæ & pupilli: Sintemal die eine Jungfraw N. vorm
Jahre faſt eine Fürſtliche Hochzeit gehalten. Die eine
Witwe auch biß anhero ſo prächtig / als die vornembſte
im Lande ſich gehalten.

Quartò non obſtat; quod electio penes actorem ſit:
Ob er rẽ in loco rei ſitæ, oder aber in loco domicilij cõve-
niren wolle: Sintemal dieſe limitiret wird / vnd keines
Weges ſtat hatt: Primò, in caſu, quo convenitur heres,
quatenus heres: Der † allezeit eo loco conveniret wer- 17
den muß / ubi ſita eſt hereditas. Secundò, in caſu factæ
compromiſſionis: Wann der Kläger / habens electio-
nem inter judicem domicilij, & judicem rei ſitæ ſich
dingſtellig mache bey dem Judice, ubi res ſita eſt: von
demſelben citation außbringet: vor demſelbẽ abſq; omni
proteſtatione erſcheinet / Verhör vnd Handlung pfleget /
endlich einen Abſchied ergehen leſt, vnd davon appelliret:
quo caſu minimè datur recurſus ad judicem domicilij.
Tertiò, in caſu, quo convenitur heres, qui nondum qui-
dem hereditatem adijt, aut domicilium in bonis here-
ditarijs inhabitando occupavit, animo tamen & fictio-
ne juris habitare, & ibi domicilium habere intelligitur.
Ut hoc caſu. Quartò, in caſu reconventionis: quæ † 18
ſemper in loco litis finitæ, contra actorem reaſſu-
menda & finienda eſt; ratione, jure, & continentiâ cauſ-
ſæ id ſuadente.

Quintò, non obſtat, daß noch kein heres fideicom-
miſſarius denominiret. Neque enim denominatione
opus eſt; Beſondern / daß der elteſte vnd tauglichſte im
Geſchlecht iſt ipſo jure, & ex denominatione teſtatoris
fideicommiſſarius heres, ſo lange biß er hereditatem re-
pudijre: Deſſen Nahme vnd Perſon leicht zu wiſſen vnnd
zu kennen iſt. Bey deſſen wehrender deliberation, ex jure
deliberandi, etiam fideicommiſſario heredi competen-
te, interim zwar daß gantze Geſchlecht hereditatem re-
præſentiret, ſalvo tamen fideicommiſſi jure. Jedoch
der Geſtalt / daß wider daß ſämptliche Geſchlecht kein an-
dere / als realis actio, reſpectu repræſentatæ hereditatis
hafften könne: tum, † quia contra ipſam hereditatem a- 19
lia, quam realis actio non datur: tum quia fideicom-
miſſum uni tantum ex familiâ debetur: tum denique
quia ad ſolutionem reſidui, in der N. Foderung efficaci-
ter nunquam ſe obligavit familia, nec etiam, contra fi-
deicommiſſum, & in tertij præjudicium obligare ſeſe
potuit.

Bleibet demnach concluſivè dabey: daß die M. von
Recht vnd aller Billigkeit wegen ſchuldig / der Rattungs
Sache / ſo wider ſie erkennet / vnnd nachmals exequiret
werden ſol / ſich wie zu Recht gnungſam / nicht entbrechen /
noch dieſelbe ins weite freyen Feld zu ſpielen Vrſach:
vnd als dann reconveniendo vorbringen / was ſie deß Ge-
ſchlechts Vertrags halber ſo vnzeitig urgiren, vnd zum
Behelff vermeinlich verſchützen. Solches alles iſt dem
Recht vnd aller Billigkeit gemäß: Wird auch alſo dar-
auff billich / meines Erachtens / erkannt vnd geſprochen.
V. R. W. Vnd ſo viel von der erſten Frage. Was aber
die andere darvber mein wenig Gutachten zuberichten be-
gehret wird, anreichen thut: ſo bin ich der Meinung / daß
ein ſolch Inventarium, darinnen dieſe Defect Mängel
vnd Gebrechen / quoad formam & materiam notoriè,
uti hic, ſich ereignen vnd zubefinden / Bey Recht vor ein
beſtändig oder richtig Inventarium keines Weges könne
paſſiret / noch zugelaſſen werden / auß folgendem Beden-
cken vnd rationen.

Der erſte Defect in formâ iſt dieſer, daß in dem vberge-
benen Verzeichnüß / † keine Invocatio NOMINIS Divini 20
nit zubefinden: Da doch in quolibet Inventario / wie auch

mal-

in allen vnd ieden inſtrumentis, præſertim publicis, ſol-
ches de ſolennitate juris wird erfordert: *Bartol. in l. ſi
quis ex argent.6.§.ſi initium.ff.de edendo.Bald.& Dd.comm.ſuper
rubr.Cod.& in proœmio: Paul.de Caſtro,in l. juriſgentium. 7.§.
quod ferè.ff.de pact.Alex.Imola.Iaſon & Dd.com. in rubr.de nov.
oper.nunc. Abb Felin.& Canoniſtæ, in cap.1.de fide inſtrum. con-
cordat l.in nomine.de offic.præfect.prætor. Aphric.gl. in rubr.Inſtit,
in verb.I.C.& in Authent.de armis.colum.6. in pr. Et in authent.
quemadmodum oporteat Epiſcop.coll.1.gl. & text. in Authent. de
hered.& falcid.coll.1.*

Der andere Defect in forma iſt; wann vermeinete
Erben/weder ante noch poſt confectionem Inventarij
Klägern/ als intereſſenten dazu citiren laſſen: ſondern
die gantze Erbſchafft eigenmächtig allein adiren, vnnd in
allem/was andere: pro ſuo intereſſe dazu ſagen möchten/
ſich vnbekümmert laſſen: wider außdrückliche Verord-
21 nung der Rechte: Quòd antequam deventum fuerit †
ad confectionem Inventarij, citandi ſint ad inſtantiam
heredis,ad minimum unicâ citatione creditores, lega-
tarij, & quicunque alij in hereditate defuncti aliquod
jus habere prætendunt: quorumque ob id intereſt; ut
certâ die,horâ, & loco adſint, ad videndum inchoari,
proſequi,& perfici inventarium: *Bald.in l.fin.§.ſin autẽ du-
bius.C.de jur.deliber. Iaſ.ibid.verſ.Item adde: Guido Papa.in tr.de
forma Inventarij.num.1.2.& in deciſ.571.Pract. Papienſ.in form.
libelli,quo petitur hereditas: in verb.purè,circa fin. Franc. Porcel-*
22 *lus.in tract.de confect.invent.num.3.4.* In tantum,† ut quoad
non citatos, non valeat Inventarium; *Monticul. in tr.de
confect.Invent.hered.pag.mihi.180. num.51. ubi refert Bald. in
Authent.ſi omnes.C.ſi minor ab hered ſe abſtin.*
23 Ratio eſt: † quia
in unoquoq; actu præjudiciali,pars debet citari, aliâs nõ
valet,quod agitur: *l.de unoquoque. ff. de re judic. l.nam ita*
24 *Divus.ff.de adopt.l.final.C.de legib.* Quod † adeò procedit,
ut etiam in notorijs citatio requiratur: *Bartol. in l.cum
fratrem.in ultim.colum. verſic. dubitari conſuevit. C. de his quib.
ut indign. Alex.in l.emtor.ff.de act emti.*

Der dritte Defect in formâ iſt: wann es nicht zu ge-
bührender Zeit auffgerichtet vnd vollzogen iſt. wider klare
Verordnung der Rechte/ welche außdrücklich vermögen
25 vnd haben wollen: Intra † triginta dies,poſt apertas ta-
bulas,vel poſtquam nota fuerit heredi apertura tabula-
rum,vel ubi delatam ſibi ab inteſtato hereditatem co-
gnoverit,confici Inventarium oportere: *text. expreſſ. in l.
final.§.ſin autem dubius.C.de jur.deliber.Bald.ibid. Paul. de Ca-
ſtro.conſil.212.num.6.Guid.Pap.deciſ.571.& in tract. de forma*
26 *Invent.cap.1.num.15.* Idque jure † Saxonico etiam obti-
net: quo itidem Inventarium fidem non meretur, niſi
intra triceſimum ſit confectum: *Landr.lib.1.artic.6.Zobel.
lib.1.art.22.in addit.latina lit. A.circa medium.*

Der vierte Defect in formâ ereignet ſich ex inſidioſâ
& fallaci obſcuritate rerum, ſine ordine inventarum?
In deme man die Sachen vnter einander gemenget: vnd
nicht juſto ordine vnterſcheidet. Vnnd dieſen Vnter-
ſcheid darumb mit Fleiß vnterſchlagen oder prætetiren;
damit ſie N. ein Vortheil ablauffen mögen.

Der fünffte Defect in formâ ereignet/ ſich ex varietate
27 & contrarietate bey der Verzeichnüß. Certi † autem
juris eſt; quando producuntur diverſæ vel contrariæ
ſcripturæ,quod nulla valeat: *l.ſcriptura.14. ubi Sichard. &
Dd.C.de fide inſtrum.l.ubi repugnantia 188.ff.de reg.Iur.Bald.in
d.l.ſcriptura.argt.l.2.§.ſed ſi alius.ff.quand. appelland. ſit. & eo-
rum, quæ notant Dd. in c. cum venerabilis.extr. de fid.inſtrum.l.
cum pretium.C.de liberali cauſſa. Bartol. in l.nemo.8.num.2.ff.de
Except.*

Der ſechſte vnd vornembſte Defect in materia iſt die-
ſer: daß nicht alle res hereditariæ, die in N. Erbſchafft
vorhanden geweſen/ in das Verzeichnüß bracht ſeyn:
Dahero man auch de viribus hereditatis keine eigent-
liche Gewißheit oder Nachrichtung im wenigſten nicht
haben kann: Certi autem & indubitati juris eſt: quod
in † Inventarium redigendæ & annotandæ ſint omnes 28
res mobiles & immobiles, corporales & incorporales,
commoda & incommoda, etiam res alienæ,ut depoſi-
tæ,commodatæ,& quælibet aliæ, in hereditate repertæ:
in tantum, ut ſi heres aliquid omiſerit, in totum vi-
tietur inventarium: *Bald.in l.ſcimus.§.cum igitur. ubi &
Bart.Angel.& Dd.C.de jur.deliberand.* Dieſer Defect muß
allhier per enumerationem rerum in Inventario omiſ-
ſarum ſpecificiret werden; quo animadverti poſſit, quid
repertum ſit,vel non,& quid deſideretur.

Zum ſiebenden/weil daß Verzeichnüß oder vermeine-
te Inventarium von keinem Notario publico, vnter-
ſchrieben / noch authentiſiret; viel weniger durch or-
dentliche Gerichte judicialiter auffgerichtet; Als in
Mangelung deſſen / kann es zu Recht auch nicht beſte-
hen. Sintemal de ſubſtantiâ formali Inventarij, adhi-
bitio tabellionum ſive Notariorum zu Rechte gleichs-
fals wird erfodert: *per text.expreſſ in d.l.fin.§.2.ibi: præſentia
tabulariorum, cæterorumque, qui ad hujuſmodi confectionem
neceſſarij ſunt,&c. C.de jur.deliber.* Darauff nun die Rechte
weiter ordnen vnnd haben wollen; Daß ein jeder ſo
Erbſchafft / oder derer Stücke ohne gerichtlich / ordent-
lich volnſtändig Inventarium ſich vnterfänget / dieſelbe
per juramentum zu ſpecificiren ſchuldig ſey! Idque
propter defectus tam materiales, quàm formales; qui
idcircò ſæpius committuntur. Clari enim † & indu- 29
bitati juris eſt: quando heres in conſcribendo Inven-
tario peccavit,ſive in materiâ,omittendo res aliquas in
hereditate inventas; ſive in formâ,omittendo ſolenni-
tates, jure, & de ſubſtantiâ Inventarij requiſitas: Item,
quando nullum confecit inventarium: Quod,idem
eſt; cum priori: cum paria ſint non fieri,& nulliter fie-
ri: Quod tali caſu heres, mediante juramento,heredi-
tarias res patefacere teneatur: *l.fin.§.licentia.10.C de Iur.
deliber.ubi Imperat.inquit:* Licentia † danda creditoribus, 30
ſeu legatarijs, vel fideicommiſſarijs, ſi majorem puta-
verint eſſe ſubſtantiam,à defuncto relictam, quàm he-
res in inventario ſcripſit; quibus voluerint modis legi-
timis,quod ſuperfluum eſt,approbare,vel per tormenta,
vel per ſacramentum, &c. *addatur l.2. ibique gloſ.verb.ju-
rata.C.quand.& quib.quarta pars.lib.10.In terminis Socin. con-
ſil.213.cum præſenti num.1. & 2.volum.2.* Ubi etiamſi † ſit 31
frater coheres, qui bona communia, cum reliquis fra-
tribus coheredib.adminiſtravit,hoc obtinere affirmat:
*Bartol.in tract.Inventarij. in princ. per d.l.fin.§.1.C. de jur. deli-
ber.ubi Montic.latè, Angel.in l.1.§. hæc ſtipulatio. ff. ſi cui plus,
quam per Leg. Falcid. Speculat. de Inſtrum. edit. §. fin. num.15.
Weſſenbec.part.1.conſil 3.num.47.* Ratio eſt, † quia de 32
ſua quiſque conſcientiâ jurare cogitur: *l.præſenti 6.§.ſed ſi
hoc facere detrectet; ibi: De ſua etiam conſcientia ſatisfacere au-
ctoritate venerabilis antiſtis,jubeatur.C.de his, qui ad Eccleſ.con-
fug.cum ſimilibus.* Idemque obtinet, in rebus heredita-
rijs,in Inventarium non redactis, ſed omiſſis: *Sichard. in
d.l.fin.§.licentia.& alij Dd. C.de Iur.deliber.* Cum † idem ob- 33
ſervetur in parte quoad partem,quod in toto, quoad to-
tum: *l.quæ de tota.ff. de rei vindic.* Eſtque hoc Juri etiam
Saxonico conſentaneum: † Quod æque ac Jus com- 34
mune heredi, aut alij cuicunque hereditatis poſſeſſori
juramentum defert: *gloſ.latin.Landr.lib.1.artic.22.in pr. lit.
A.Weſſenbec.part.1.conſil.3. num. 47. Coler.de proceſſ. execut.
part.2.cap.3. num.236. & ſequent. num. 401. in nov. Daniel
Moller.lib.2.Semeſtr. c.14. num.3.* Qui omnes hanc juris
communis diſpoſitionem,in foro quoque Saxonico re-
ceptam eſſe atteſtantur. Et Mollerus in allegato lo-
co, tam in Scabinatu Lipſenſi,quàm alijs iſtarum re-
gionum judicijs, à multis jam annis heredes conven-
tos; ut alterutrum illorum faciant,& vel ſolenne rerum
in hereditate repertarum inventarium exhibeant, vel
mediante juramento, eas patefaciant condemnari ſo-
lere,ſcribit *Rauchbar. 1. quæſt.29. Adde Modeſtin. Piſtor. in*

Digitized by Google

quæſtion.part.3. quæſt.130. Schneidw. in comment.ſuper Inſtit. tit. de action. in §. actionum. tit. de petit. heredit. num. 65.

35 Et hoc ipſum quidem † juramentum, quod ex legis diſpoſitione imponitur, legale eſt, inque locum deficientis inventarij ſuccedit: *Weſſenbec. in paratit.l. num. 12. ff. de petit.hered.* Ejuſque naturæ habetur, ut, quantumvis delatum reo, referri nequaquam valeat deferenti: *gloſſ. ſing. in c. fin. verb. ſamoſis. extr. de jurejur. Authent. novo jure. verſ. ſed ſi datum. C. de pœn. judic. qui malè jud. l. præſenti. §. ſicubi. verb. de ſua conſcientiâ ſatisfacere jubeatur: & ibi gloſ. verb. conſcientia. in fin. C. de his, qui ad Eccleſ. confug.*

36 *Coler. dict. cap. 2. num. 387.* In tantum, † ut in expilatæ hereditatis ſuſpicionem ipſo jure incidat Reus, jurare nolens: Quam & aliàs incurrit, eo ipſo, quia vel deſcriptionem inventarij prorſus omittit, vel nullitet, omiſſis requiſitis & ſolemnitatibus omnibus, res hereditarias tumultuariè & inſufficienter, non conſignatis rebus omnibus, contra leges, per nudam conſignationem in cartam conjicit: *Coler. d. cap. 3. num. 386. Bald. in authent. ſed cum teſtator. C. ad l. Falcid. per §. ſancimus. authent. de hered. & Falcid. argc l. adverſus. C. de crimin. expilat. heredit. ubi Dd. Monticul. in tr. de Invent. hered. p. 152 num. 203. Zaſ. in conſil. 5. num.*

37 *12. & 13.* Ubi contra † heredem, inquit, qui non confecto inventario, in hereditatem, quæ aliorum jura continet, ſe intromiſit, jus præſumere, quod malignetur, ſeu, quod aliqua ſurripuerit, unde & tali caſu non poteſt detrahere quartam Falcidiam: *Authent. ſed cum teſtator. C. ad l. Falcid. Modeſtin. Piſtor. conſil. 8. num. 6. volum. 2.* Et hæc de alterâ quæſtione, ad decidendum exhibitâ, dixiſſe ſufficiant: Judicio ſaniori ſemper ſalvo.

CONSILIUM ſive RESPONS. XCVIII.

Thema.

De nullitate proceſſus, contra perſonas & dicta teſtium; & quod ſequeſtratio bonorum, à judice, cauſſâ incognitâ, liteque nondum cum defuncta conteſtata, injuſtè fiat.

NOTABILIA.

1 Filios ex delicto patris conveniri, vel puniri nequit, niſi lis cum patre ſit conteſtata.
2 Ex delicto parentis, læſæ Majeſtatis rei, etiam filij tenentur.
3 Lubricum linguæ non facilè ad pœnam trahendum.
4 Princeps pro ſua juſtitiâ facti & perſonæ qualitate penſatâ, interdum ſolet pœnam remittere.
5 Ex verbis, caloſe iracundiæ prolatis, non niſi arbitrariè quis punitur.
6 Lex criminis læſæ Majeſtatis, quoad pœnam filiorum, eſt odioſa & irrationabilis.
7 Teſtes ante litem conteſtatam non audiuntur, niſi fortè in caſibus teſtimonij ad perpetuam rei memoriam audiendi.
8 Litis conteſtatio facta in una cauſſa, non prodeſt alteri, etiam quoad alios effectus, in alia cauſſa.
9 Actores & capitales noſtri inimici, non poſſunt contra nos eſſe teſtes.
10 Cum & ſimplicis inimici teſtimonium jure poſſit reprobari.
11 Contractui perfecto, ipſe etiam princeps conditionem adjicere haut valet.
12 Inventarium eſt caput & fundamentum reddendarum rationum.
13 Sine Inventario accepta non veriſicantur, ac ne præciſè quidem reſtituuntur.
14 Nemo poſſeſſione ſua, abſque cauſſæ cognitione deturbandus.
15 Sequeſtratio quæ odioſum remedium dicitur, pendente lite fieri prohibetur.
16 Reus de poſſeſſione ſua non ejiciendus, priuſquam lis finiatur.
17 Accuſatus ubi ſe ipſum cognitioni cauſſæ offert, nec contumaciter abeſt, de poſſeſſione ſua non ejiciendus.
18 Delicta ſuos tenere debent autores.
19 Heres ex delicto defuncti non tenetur, niſi lis cum defuncto ſit conteſtata.
20 Bonorum adminiſtratio regulariter pro crimine commiſſo, reo, multò minus heredi, qui in lite non eſt, nec eſſe tenetur, haud interdicitur.
21 Fiſcus agnoſcere non poteſt, antequam ſententia feratur.
22 Princeps non, niſi re quàm optimè cognitâ, quenquam jure ſuo privari patitur.
23 Ante fiſci agnitionem etiam reus utitur bonis.
24 Facta ſuos concernunt autores, & ſeparatorum ſeparata eſt ratio.

INFORMATIO.

In N. Sachen / die ſequeſtirung deß N. belangend; vbergeben in termino publicationis prætenſarum atteſtationum.

WOlgeborner Freyherr Gnädiger Herr / Verwalter der Königl. Landvogtey deß Marggr. Ob. Lauſin. Demnach auff Anhalten der Römiſchen Keyſerl. auch zu Hungern vnd Böhmen. Königl. Majeſt. vnſers aller gnädigſten Herren / Rathes / vnd hierzu durch ſpecial Befehlich verordneten Commiſſarij, deß Edlen Geſtr. vnd Hochgelehrten H. N. heutiger Tag zu Eröffnung geführten Zeugnüſſes / wider die N. ic. ſo am ic. Theil haben / angeſetzet: hierzu auch wir vor vns / vnd an ſtat vnſerer Mündlein anhero ins Königl. Ampt citirt vnd erfodert. Vnd aber ich N. vor mich vnd an ſtat meiner vnmündigen Brüder / ic. coram, &c. mich bey gehaltenem Verhör außdrücklich per expreſſum proteſtando dahin erklärt: welche vnſere Erklärung vnd Proteſtation, wie auch bey Vorſtellung der Zeugen in ſpecie vnd mit Mund vnd ſchrifftlicher Außführung widerholet haben: nemlich: daß wir vnſers Theils auff damals von jhrer Keyſerl. Majeſt vnd hiernach von dem zum Zeugen Verhör deputirten Herren Commiſſarien beſchehene Ladung / wie auch künfftig in alle deme / was ſolcher Ladung oder auch der Zeugen Verhör anhängig ſeyn / vnd nachfolgen möge / mit vnſerer von Gott vorgeſetzten hohen Obrigkeit / mit nichten zu rechten / oder in einig diſputat einzulaſſen geſonnen weren: Sed ſi quid à nobis delictum, quod per deductionem patebit, zu derſelben Gnaden ergeben haben. Dieſem nach / vnd anhängig ſolcher gethanen Proteſtation, thue ich nachmals an ſtat mein / vnd meiner vnmündigen Brüder / anderer Geſtalt nicht / als allein jhr. Majeſt. zu vnterthänigſtem irrewiſten Gehorſam Ew. Gn. vnd Geſtr. als verordnete Keyſerlichen Commiſſarien erſchienen, vnd jhne obgeſetzte / auch hiebevor offt beſchehene proteſtation de nullitate proceſſus, contra perſonas & dicta teſtium Erklärung erbitten: vnd bitten / anhero in optimâ & ſolenniſſimâ formâ erholende repetiren, auch mit endlich Bedingen / bey ſolchem erbitten zubleiben, vnd hierauff jhrer Majeſt. aller gnädigſte Reſolution in Vnterthänigkeit zugewarten. Zu dieſem Ende ich dann den wolverordneten Amptsverwalter der Königl. Landvogtey S. Gn. inſonderheit / vnd in aller zierlichſter Form / vnd Maß / als ſolches geſchehen ſol / kann oder mag / hiermit angeruffen / requiriret vnd gebetten haben wil / ſolche Erholung voriger beſchehener Bedingung / Erklärung vnd Bitt / reſpectivè bey die Acta zubringen / damit hiernechſt / in Berathſchlagung / endlicher Keyſerlichen Reſolution, ſolches vmb ſo viel deſto mehr in billiche Erwegung genommen werden möge. Damit aber ſolche an ſich ſelbſt billiche Erklärung vmb ſo viel deſto weniger mir oder meinen Brüdern zu præjuditz gereichen vñ als ob wir vns auff die einkommenen Beweiß-Articul ſtillſchweigend zu Verfang / etwas begeben hetten, hiernechſt vorgewendet werde möge / als wollen wir zu mehrer Information / Jedoch vns hierdurch / wie zuvor / in kein verfänglich diſputat nicht einzulaſſen / ſolcher vnſerer Erklärung nottringende vnvmbgängliche

vnd

Digitized by Google

vnd in Jure, tam divino, quàm humano, quin etiam in naturaliſſimâ æquitate gäntzlich gegründete vrſachen / ſummariè, wie folget / anzuzeigen nicht vnterlaſſen.

Erſtlich befinden wir / daß die ex parte procuratoris Cæſarei einkommene beweiß Artickel / darauff das Zeugnüß / ſo jetzo publiciret werden ſoll / geſet / alle mit einander / keinen außgeſchloſſen / vnſern Vattern ſeligen / vnd deſſelben factum in vnterſchiedlichen Puncten an / die pro delictis angezogen werden wollen / ſo jhn allein betreffen vnd concerniren thun.

Nun hat gedachter vnſer lieber Vatter nicht allein bey hiebevor verordneten Keyſerlichen Commiſſarien ſich außdrücklich / vnd vngeſcheuet ſeiner Sachen angegeben / daß jhme durch die muhtwilligen / vnd von etlichen verheßern auffgewiegleten Vnderthanen / in denen / bey den actis compromiſſi vngründlich zugemeſſenen aufflagen / für GOtt vnd der Welt vnrecht geſchehe; ſondern auch an ſich ſelbſt in loco, bey wehrender derſelben commiſſion, maſſen auch kurtz hernach zu Prage am Keyſerlichen Hofe vnterſchiedlich in vnderthänigſtem gehorſamb angegeben / vnnd vmb gnädigſt audientz zu darthunng ſeiner vnſchuld gebeten.

Aber vber beſchehenes vielfaltiges anſtehen / iſt er / re nondum in audientiam, multò minus in judicium deductâ mittels / in GOtt / Todes verblichen. Nun iſt je in allgemeinen vnſtreitegen Rechten ergründet;

1 Ne filius pro patre: vnd / quod † filius, ex delicto patris conveniri vel puniri non poſſit, niſi lis cum patre conteſtata ſit: Et aliàs etiam pœna non inducitur contra aliquem, niſi lege expreſsè cautum ſit; *l. at ſi quis. §. Divus. ff. de religioſ. & ſumt. fun. Iacob. Menoch. libr. 2. de arbitr. jud. quæſt. cent. 3. caſu. 276.*

Vnd ob hiergegen diß vorgewendet wolte werden daß gedachter vnſer lieber Vatter ſeliger / verkleinerlich von ſeiner hohen Obrigkeit geredet / vnd alſo Crimen

2 læſæ † majeſtatis begangen ſolte haben; daher wir Söhne / *ex l. ſi quis. C. ad l. Iul. majeſt.* mit recht könten geſtrafft werden / etiam lite cum patre non conteſtatâ. So iſt doch hiergegen gewiß vnd vnlaugbar auch ex antecedentibus & conſequentibus leichtlich zuverſtehen / daß vnſerem lieben Vatern / (welches factum wir doch keines weges wiſſen / viel weniger geſtehen / oder vertheidigen; ſondern in terminis vorgeſetzten proteſtationen, pro informatione, allein ſolches / vnd zuverhütung / vns beſorglich zuwachſenden præjudicij allegiren) auß den Articulirten Worten / apud articulum penultimum, vltimi ordinis, kein Crimen læſæ Majeſtatis, ob GOtt wil / zugemeſſen wer-

3 den kan. Lubricum enim † linguæ non facilè ad pœnam trahitur: *l. famoſi. ff. ad. Leg. Iul. Majeſt.* adeò, vt etſi quis ex lubrico linguæ maledixiſſet Principi; tamen non puniretur aliqua pœnâ: *Bald. Azo. & alij Dd. in l. vnic. C. ſi quis Imperat. maledixiſſ. Franc. Lucan. tract. de privileg. fiſci. part. 2. num. 34. Egid. Boſſ. tract crimin. tit. de Injur. num. 34. Menoch. conſ. 403. num. 8. Idem hanc magis communem eſſe ſcribit lib. 2. arbitr. jud. quæſt. cent. 4. caſ. 377.*

4 *num. 11. vbi inquit.* Principem † pro ſua juſtitia facti & perſonæ qualitate penſatâ, ſolere remittere pœnam. Vnd in gegenwertigem Fall / wann je Articulirte Wort / vorgegebener maſſen gelautet hetten / vnd durch die Zeugen bewieſen werden / erſcheinet klärlich vnd auß den Articulen vnd vmbſtenden ſelbſt: quod verba illa protuliſſet, cum maximè vexaretur à ruſticis inobædien-

5 tibus; præſumeretur † igitur calore iracundiæ protuliſſe: atque adeò non niſi arbitrariè puniri potuiſſet, wann er es ſchon bey ſeinen Lebzeiten vberwieſen were worden: *ita in ſpecie tradit Lanfranc. in c. quoniam. de confeſſ. cap. 7. num. 11. de probat. Hyppol. de Marſil. Singul. 626.* atque etiam planè remiſſam eſſe pœnam totali caſu deciſivè ſcribit, *Matth. de Afflict. ad Conſtit. Neapolit. part. 3. rubr. 54. num. 6. atq; hanc opinionem tenendam eſſe ait celeberrimus Menoch. dict. conſil. 403. num. 10. in fin.* Vnd wann man ſchon in hoc puncto, alle dieſe rechtmeſſige conſiderationes nit attendiren wolte; ſo iſt es doch an an deme / ſo viel *l. quiſquis. C. ad Leg. Iul. majeſt.* belanget / quod illa lex, vtpote odioſa, ſtrictè & in ſuis terminis puris intelligenda, minimè autem extra illos, extendenda ſit. Immò amplius, (quod in caſu etiam veri & probati Criminis læſæ majeſtatis, omnem objectionem tollit)

illa † lex vniverſali conſuetudine, quoad pœnam filiorum, vt ad illam ſcilicet lite etiam non conteſtata teneãtur, planè in deſuetudinem abijt: vt confirmat teſtis locupletiſſimus, & ipſe Advocatus Fiſci percelebris *Marc. Anton. Peregrin. in aureo ſuo tractat. de privileg. & Iure fiſci. lib. 3. tit. 9. n. 10.* quia nimirum odioſa ſit, & irrationabilis, vt ibidem retuliſſe dicit Angelum ſummum Practicum, *in l. falſa citer. C de abolit. Socin. Roland. à Valle, & Iul. Clar. locis ibidem allegatis.* 6

Hierauß dann vor den erſten Punct vberflüßig erſcheinet; daß wir nicht ſchuldig / noch vns keines weges thunlich / die in articulis, vnterſchiedlich angezogene facta, vnſers lieben Vatters / weil ſie pro delictis wollen gehalten werden / vnd ipſo vivo lis nicht conteſtiret worden / nunmehr in einem / oder den andern weg zu fechten / oder zuvertretten / vnd derowegen billich bey vielgemeldten vnſern proteſtationibus vnd erklerungen gelaſſen werden.

Auß dieſem erſten Punct dann der andere entſpringen thut. Dann ob wir wol NN. hierinnen kein ziel noch maß geben / ſondern vns derſelbigen zu gnaden / maſſen vorgemeldet / vnderthänigſt vertrawen / ſo iſt es doch an deme / daß vns / vtpote, quos actio inſtituta non tenet, & quorum parens, ante litem conteſtatam defunctus eſt, verhoffentlich die beſchehene Zeugen erfoderung / vnd verhör / (gegen denen wir ex eodem capite nothdrünglich hiermit & ſolemniſſimè, wie hiebevor geſchehen / alſo auch nachmals proteſtiren thun) zu ſchaden / nachtheil oder verfang / beſchehener gehorſambſter erklerung nicht gereichen mag / cum ante omnia oporteat judicium litis conteſtatione cæptum, & in eâ fundatum eſſe: *l. vnic. ibiq; Dd. Cod. de lit. conteſtat.* Wie dann in ſpecie ſtattlich im Rechten verſehen; † quod ante litem conteſtatam, teſtes non audiuntur, niſi fortè in caſibus teſtimonij ad perpetuam rei memoriam audiendi: in welchen terminis wir allhier nicht verſiren thun: wie hievon klerlich beſagen: *cap. 1. & 2. extr. de teſtib. Lanfranc. in d. c. quoniam. c. 8. n. 34. Socin. reg. 242. c quoniam frequenter. extr. vt lit. non conteſtat. ibiq; Ioan. Andr. Innoc. Butrigar. Imol. & communiter Canoniſtæ. Bart. in l. de ætate. ff. de minor. num. 3.* adeò, vt hanc inter communes opiniones retulerit *Emmanuel Soarez. in theſaur. recept. ſentent. lib. 7. n. 243. Chilian.* König. *in ſuo proceſſ. c. 85.* 7

Vor das dritte / ſo iſt auch dieſer jetzo folgende grund vnwiderleglich / vnnd auß dem bey Lebzeit vnſers lieben Vatter ſeligen / vnd ſeithero vorgelauffenen compromiſs acten, auch derhalben ergangenen ſtattlichen vnterſchiedlichen Jhrer May. gerechtigſten befehlichen vnd anordnungen vberflüßig / notoriſch vnd bekandt / gibt es auch der augenſchein vnd collation ſelbſt / daß eben die Articul / ſo jetzo von dem Herren Cammer-Procuratorn einbracht / auß der muhtwillig auffwiglerichen Pfandes vnderthanen noch zur zeit vnaußgeführten / vnterſchiedlichen klagen / mit alle jhrem inhalt genommen vnd extrahirt; auch eben die Redlinsführer ſo ſich hiebevorn zu vnſerm Vatter ſeligen mit klagen genötiget / anjetzo zu zeugen angegeben ſeyn. Nun iſt / wie oben gedacht / der proceſſus compromiſſi, an der Kläger ſeit ſelbſt / anhero eine zeitlang erſitzen blieben; vnd erfodert es vnſere vnvmbgängliche Nothdurfft / daß derſelbe in ſeinem lauff / beſage höchſtgedachter Keyſerlichen Anordnung / gelaſſen / vnd wir hierinne / mit einigem verfenglichen præjudiz nicht verkürtzt mögen werden; ſonderlich / weil in demſelben proceſs, lis vivo

parente noſtro conteſtiret worden iſt: Conteſtatio
8 verò † litis, facta in vna cauſſa, non prodeſt fiſco,
etiam quoad alios effectus in alia cauſſa: caſus eſt in
l. fiſcus. in princ. C. de jur. fiſci. ibique Bartolom. in quo
puncto fiſcus communi privatorum jure vtitur: *Bartol.
in l. 2. ff. Iudic. ſolvi. Dd. in l. 2. C. de edend. Marc. Anton. Pe-
regrin. in ſupradict. tractat. de privileg. fiſc. libr. 9. tit. 3. num. 6.*
Derowegen nicht allein vnſerem vielfaltigen dieſer hal-
ben beſchehenen anflehen; ſondern auch vielgedachten
ernſten Keyſerlichen Befehlichen vnnd anordnungen
billich nachgeſetzet wird. Vnd ob vns durch das erzei-
gete Zeugnüß der partheyiſchen zugenöttigten klagenden
auffwigler / etwas verfänglichs zugezogen werden ſolte;
daſſelbe billich hiermit / als nullum & invalidum prote-
ſtando impugniret wird. Cum aliàs in cauſſâ com-
9 promiſſi finitâ illi, qui † actores fuiſſent, adeoque
noſtri capitales inimici, non potuiſſent contra nos eſſe
teſtes: *per gloſ. in c. ex parte. extr. de teſtibus.* Viel weniger
kan es an jetzo beſchehen / da ſie jhre klage vnd böߟliche
diffamation noch nicht zu rechte außgeführet / oder erwie-
ſen: *arg. Authent. de teſtib. § iſtera. Bartol. in l. 1. C. de Sum.
Trinit. & fide Cathol. in 9. oppoſit. Idque etiam Bald. & in ſpe-
cie de inimico in cauſſa tanti præjudicij, in teſtimonio admittendo
tradit memorabiliter Innocent in c. inquiſitio. verſic. item ſi ex*
10 *quacunq; extr. de Accuſat.* Cum & † ſimplicis inimici te-
ſtimonium poſſit jure reprobari: *gloſ. notabilis in c. accu-
ſatores. 3. quæſt. 5. Innocent. & Ioan. Andr. in c. cum oporteat.
extr. de accuſat.* zugeſchweigen / was ſich vielerwehnete
muthwillige auffwigler / mit jhrem zugenöthigten klagen /
vnd vnerfindlichen aufflagen / gleich ſelbſt ingeriret,
vnd zu dieſen Sachen von anfangs ein gedrungen haben /
adeoque ſe ſuſpectos fecerunt, vt etiamſi proceſſus fun-
datus eſſet contra nos, tamen nnn admitti deberent:
Hyppolit. de Marſil. in pract. criminal. §. diligenter. num. 15 n.
Landtr. *artic. 37. lib. 1.*

Vor das vierte / ſo iſt es vnverneinlich an deme / daß
wir nicht allein vnterſchiedliche ſtatliche Pfandsverſchrei-
bung haben: ſondern auch dz inventariũ ſo vnſerm Groß-
vattern ſeligen / von Graff Albrechten Schlicken ſelig. in
abtretung deß Stiffts zugeſtellet; da vber verhoffen etwas
mangeln ſolte / zuerſetzen erbötig ſeyn; vnd zum Exem-
pel / vel ex hoc vnico zu ſpüren / wie erbar gedachte pfan-
des Vnderthanen / mit vnſerm lieben Vattern ſeligen /
geſpartes grundes / in jhren vnbefugten klagen / vmbge-
gangen: In deme ſie melden (auch in deß Herrn Cam-
merprocuratorn einem Aenckel / ſo auch daher genom-
men iſt) es ſolle vnſer Vatter fünff eyſerne Thüren /
von Dobril weg genommen haben: da doch gedachtes
inventarium, nur von einer beſage / vnd bey jetzigen /
von vnſerm Vatter ſeligen verführten Kloſtergebäwden /
noch auff dato vier eyſſerne Thüren zubefinden ſeyn.
Auß welchem augenſcheinlichen vngrund / vnd eini-
gem Exempel abzunehmen; wie ſie in andern bezichtun-
gen müſſen gegründet ſeyn. Qui verò ſemel malus,
falſuſque repertus in vno, ſemper talis in eodem genere
eſſe cenſetur, ſecundum vulgaria. In ſonderer erwe-
gung / daß auch ſonſten der dinge im wenigſten in viel-
gemeltem inventario nicht gedacht wird: von derer ver-
wendung die boßhafftigen Vnderthanen vnbefugt kla-
gen / da doch auß dem fleiſſe / ſo ſonſten in ſolchem inven-
tario vom groſſen / biß zum geringſten zu ſpüren / leichtlich
vermercket werden kan / daß ſolche puncta da ſie je vor-
handen geweſen / nicht würden von wolermeldeten Herrn
Graff Albrecht Schlicken ſeligen verſchwiegen ſeyn wor-
den. Nun iſt es an deme / ob wol in gemeldeten Pfan-
des verſchreibungen / von bawlicher erhaltung deß Klo-
11 ſters nichts zubefinden / atque adeo † contractui perfe-
cto, ipſe etiam Princeps conditionem adjicere nequit:
per multos allegatos à *Frideric. Prückmanno in tractat. So-
luta poteſtas. pag. 350. nu. 59. & ſeq.* Daß doch der Pfands-
ſchilling ſelbſt / von vnſerm Anherren vnd Vattern ſeli-
gen mercklichen an Häuſern / Aeckern / Mühlen / Teichen
Fiſchereyen / Wieſen / Schäffereien / Wohnungen / vnd
vielen andern / auch vltra pacta conventa gebeſſert / wie
der augenſchein vnd inventarium beſagen: deſſen wie
auch der Pfandes vnd Jagt verſchreibungen wahre Ab-
ſchrifft Sub num. &c. angeheffter zubefinden. Dero-
wegen dann / da dieſer halben Zuſprüche ſolten geſucht
werden / das inventarium † vnd formalia obligatio- 12
nis würden caput & fundamentum rationum redden-
darum ſeyn / & de inventario in ſpecie & ſingulariter,
tradunt *Bartol. Bald. Caſtrenſ. & Imola in l. cum tale. §. 1. ff.
de condit. & demonſtr. Bald. in l. final. §. cum igitur. Col. 5.
verſic. item quæritur. C. de jur. deliberand. & alij multi allegati
à Daniel. Moller. lib. 1. Semeſtr. juris. cap. 39.* Cum † acce- 13
pta non verificari, ac proinde ne quidem præciſè reſti-
tui poſſint, abſq; inventario: *Molin. in conſuet. Pariſ. part.
1. §. 6. gl. 6. n. 12.*

Vors fünffte / wann wir ſchon ſollen ſchuldig ſeyn
(den gantzen vnverhofften Fall alſo geſetzet) vor vnſers
Vattern ſeligen verbrechen zu hafften / ſo könte doch
ſolches nicht geſchehen / es were dann zuvor die angelegte
ſequeſtration vnſers am Dob Pfandſchilling zuſtehen-
des theils deß Gutes Kleinhoff relaxiret; auß denen
ſtattlichen in jure & facto ergründeten vrſachen; daß
nicht allein dieſer Sachen halber verhör mit vnſerm lie-
ben Vattern ſeligen (dazu er ſich doch vielfältig erbotten)
niemals bey ſeinem Leben erfolget: vnd gleichwol ohne
vnſere verſchuldung; vnd dann ohne vorgehende recht-
liche erkändnüß / ſchon vor dritthalb Jahren ſolch ſtück
Guts in ſequeſter iſt gelegt worden: vngeachtet ſtattlicher
Keyſerlicher Pfandsverſchreibungen / vnd bey handen
habenden Dobrilugkiſchen Inventarij; welches wir vns
vor vnſer theil jederzeit zuerſetzen erbotten haben; auch
nachmals hiemit erbitten thun / auch in tieffeſter demuth
vnd gehorſamiſter vnderthänigkeit verhoffen; wann ſol-
ches die Keyſerliche Mayt. vnſer aller gnädigſter Herr /
vnd der Vnmündigen obriſter Vormund / durch Ihr
Mayeſtät edle Räthe vnd officirer, &c. berichtet / dieſelbe
ſolchem vnſerem erbitten gnädigſt ſtat geben / vnd den al-
lerſeits hochſchädlichen ſequeſter abſchaffen werden.
Dennes iſt je klares / Göttlichen vnd Weltlichen Rech-
tens / daß † niemand ſeiner poſſes, gewehr / oder andern 14
berechtigten zuſtandes / ohn richterliche erkändnüß / nicht
entſetzet werden ſoll. Et in primis † ſequeſtratio, (quæ 15
odioſum remedium dicitur, adeoque regulariter pro-
hibita, ac non niſi paucis caſibus conceſſa reperitur: *tot.
tit. extr. de ſequeſtr. poſſeſ. & fruct.*) pendente lite fieri prohi-
betur, non minus, ac ipſius rei in fiſcum incorporatio:
*l. defenſionis facultas. ff. de requir. reis. ibiq; Lucas de Penna, l. final.
C. de bon. vacant. libro. x.* adeoq; non † aliter Reus de poſ- 16
ſeſſione ejici debet, quàm donec lis finiatur: *Guid. Pap. de-
ciſ. 566. quem ſecutus eſt Didac. Covar. lib. 1. Var. reſolut. c. 16. n.
9. Marc. Ant. Peregrin. d. tr. de privileg. & jure fiſci lib. 7. c. 3. n. 3.*
Maximè † vbi accuſatus offert ſeipſum cognitioni cauſ- 17
ſæ, nec contumaciter abeſt: Item, cum offert ſe cautioni
fidejuſſoriæ, vel per immobilia, quæ etiam ſequeſtro,
ante cauſæ cognitionem facto, ſuſcipienda & ſequeſtra-
tio relaxanda eſt: *l. fin. C. de ordin. cogn. Guid. Pap. d. loco.* Deſ-
ſen gleichwol vngeachtet / gedachtes Gut N. anhero zum
eüſſerſtem verderb / vnd vnſerm vnwiderbringlichen ſcha-
den / in dem angelegten ſequeſter verblieben: vnd müſſen
wir vnd vnſere Mündlin / darüber auch noch vnſer / vnd
jhr ander weniges armuth gleichſam mit einbrocken: Da
wir vnd gedachte vnſere Mündlin doch vor vnſere Per-
ſon verhoffentlich nichts pœnfälliges verwircket: auch
wir vns oberzehlter maſſen getröſten / daß wir die vn-
ſerm Vatter zugelegte bezüchtigung (davon vns doch
nichts wiſſend / auch derſelbe darüber bey ſeinem Lebzei-
ten nicht gehöret / noch lis conteſtata mit jhm wor-
den iſt) zuvertretten. Cum † delicta ſuos autores 18
tenere debeant: *l. ſancimus. C. de pæn.* Eccum † hæres 19
ex

ex delicto defuncti non tenetur, niſi lis cum defuncto conteſtata ſit; nicht ſchuldig ſeyn. Zu deme / wann ſchon bey vnſers Vattern leben ſolche ſachen anhengig gemacht weren worden / ſo hette gedachtem vnſerm Vattern ſeligen doch vor außgang ordentlichen erkändtnüß die poſſes, vnd adminiſtration ſeines am Pfandſchilling habenden ſtückes nicht eingezogen oder geſperret werden können, auß dieſem vnverneinlichen Rechtsgrun-
20 de: quod † regulariter pro crimine commiſſo, reo etiam (multò minus heredi, qui in lite non eſt, nec eſſe tenetur) non interdicitur bonorum adminiſtratio, *per l. aufertur. §. in reatu. ff. de iur fiſc. quia omnino fiſci agnitio requiritur: l. 1. §. an bona. ff. eod. tit. Bald. in l. non ſolum. ff. de in integr. reſtit. Peregrin. dict. tract. lib. 5. tit. 1. num. 58. & num. 178.* Agno-
21 ſcere † autem fiſcus non poteſt, antequam ſententia feratur. Nam & in hoc, cum ſit ex naturali æquitate, fiſcus jure privatorum vtitur: *argt. cap. 2. de ſentent. & re judicat. l. qualem. 19. §. vnde videndum. 2. ff. de recept. arbitr. adeo.* Adeò, vt ne quidem in fiſco ſummi Principis vel
22 Imperatoris aliud dici poſſit: cum Imperialis † Majeſtas, jure ſuo quenquam privari, niſi re quam optimè cognitâ, non patiatur: *Menoch. dict. conſil. 406. num. 40.* Et præſumtio juris eſt, quod Princeps nolit quenquam ſuo jure privare: *in l. item ſi verberatum. 13. ff. de rei vindic. traditur.* Sondern wann wir vnd vnſere Mündlin auch ſchon ſchuldig weren / für die / vnſerm lieben Vatter zugemeſſene aufflag nicht zu antworten / (polito, &c.) ſo könte vns doch auch auff denſelben Fall / vor erfolgter entlicher erkändtnüß der gebrauch vnd verwaltung vnſers Pfandſtücks
23 nicht genommen werden: Cum certi juris ſit † quod ante Fisci agnitionem etiam reus vtatur bonis: *Bald. in d. l. non ſolū ff. de in integr. reſtit. Felin. in c. Rodolphus. extr. de reſcript. n. 70. Peregrin. d. n. 178.* Vnd ſolches vmb ſo viel deſto weniger / weil wir vns jederzeit / wie auch noch auff dieſe ſtunden zu genugſamer annemblicher caution anerbotten: auch (Gott lob) ſonſten alſo noch mit einem kleinen ſtück Brots angeſeſſen ſeyn: daß die Römiſch Keyſerl. Mayt. vnſer allergnädigſter Keyſer König vnd Lehensherr / (deren wir vns mit Gut vnd Blut vngeſpart gehorſambiſt zu dienen pflicht ſchuldigſt wiſſen) vnſer auff alle Fälle mächtig ſeyn kan.

Vors ſechſte / ſo iſt auch zu mehrerm vnſerm ſchaden die ſequeſtration nicht alſo / wie von höchſtgedachter Jhr Mayt. vnd deroſelben löblichen Böhmiſchen Cammer anbefohlen / gefodert worden. Dann ob wol der ſequeſtration befehlich klärlich beſagen thut; es ſolle das Königl. Ampt eine wolbeſeſſene Adels Perſon zum ſequeſter in den Kleinhoff ordnen: vtpote, quæ conveniri poſſit, & ſolvendo ſit, ſi damnum contingeret durante ſequeſtro: So iſt doch auß ſolchem gezielten Keyſerl. befehlich geſchritten / vnd vnſers Vatter / vnd weiland / vnſer eigener diener / der geweſene Schöſſer zum Kleinhoff an deme ſich kein theil auff zu tragende Fälle / im wenigſten nicht zuerholen / dahin geordnet worden: Derſelbe dann bißher dermaſſen / vnd alſo Haußgehalten; daß ob er vns vollents gar verterben könte / er an ſeinem beginnen nichts mangeln lieſſe: Jn maſſen jme dañ albereit länger dañ vor einem Jahre etlich hundert ſcheffel Getreidicht gemangelt, Wie haben wir vns hiebevor zum offtern beſchweret / auch weiſet es der vnverneinliche augenſchein / wie vnvorſichtig der Geſelle / mit dem Getreidicht / Füterung / vnd anderer Haußhaltung derer Oerter vmbgehe vnd gebähre. Da gewißlich wir ſelbſten / da vns durch den angeſeſſenen / vnd wider Jhre Mayt. gezielete Anordnung / geſetzten ſequeſter die Fäuſte nit geſperret weren / der geſtalt nicht würden Haußhalten. Gleichwol aber in beharrlichem ſolchen zuſtand der Sachen / vnſer eigen vnheil vnd ſchaden vor augen täglich ſehen / vnd demſelben nicht wehren dörffen. Vnd ob wir wol dafür halten / daß / weil dißfals Jhre Mayeſtät gnädigſten wolgemeinten Anordnung ſelbſt zuwider gelebt / vnd die ſequeſtration nicht einer angeſeſſenen vnverleumbdeten Adelsperſon vertrawet worden iſt / wir nicht vnbefugt weren / dieſen vnſern geweſenen vntrewen Diener / den weiland vnſer lieber Vatter ſeliger vom Schwert erlöſet / vnd bey dem Leben erhalten / de facto impunè zu reſiſtiren; quod in hoc caſu licitum eſſe, probat; *l. prohibitum. C. de jure fiſci. lib. x.* So haben wir doch bißher vmb erhaltung beſſeren glimpffs: vnd weil wir von einem Tag / vnd Wochen zur andern vertröſtet worden; daß ſolche vorenthaltung der adminiſtration bald abgeſchaffet werden ſolte: auch hierinnen vns ſelbſt gemäſſiget / vnd mit bekümmertem Hertzen vnſerm zuwachſenden Schaden zu geſehen: vnd ſeyn nachmals der tröſtlichen gehorſambiſten zuverſicht / Jhr Mayt. hieran / vnd ſonſten bey den Sachen ſelbſt vnſern gehorſamb vnd vnſchuld gnädigſt ſpüren vnd befinden: auch dieſen Sachen nunmehr mit entlicher ſchließlicher reſolution geben werden.

Letzlich vnd vor das ſiebende / iſt es auch an dem / daß in der Keyſerlichen Jagt verſchreibung / vnſerm Vatter / vnd vns ſeinen Erben außdrücklich zugeſagt vnd verſchrieben: Wegen etlicher im Stifft N. von den Aepten vor zeiten vnter die Chur Sachſen verſatzten Dörffern / wann vnſer Vatter / oder wir dieſelbigen erhielten; daß ſie alsdann zu erblichem Mannlehn vnſer ſeyn ſollen: Welche condition gleichwol durch viel mühe / ſorg / vnkoſten / vnd auffachtung vnſers lieben Vattern purificirt; in deme zwey derſelbigen Dörffer / als benentlich N. per ſententiam, & rem judicatam in foro contradictorio erſtritten vnnd eingelöſt / auch alſo vnſer Erb / vnd vnverrücklich Mannlehn worden ſeyn. Ob nun wol ſolches alles vnverneinlich / vnd daher / wann man ſchon gegen vns / vnd vnſere Mündlin / der ſequeſtration genugſam berechtiget / gleichwol ſolche Dörffer / als die wir Jure hypothecæ niemals beſeſſen; ſondern / vt rem pro derelicto habitam, conceſſione Cæſareâ ſpeciali vor vns erſtritten / vnd in eigenthumb erlanget haben / nicht ſequeſtrirt hetten werden können: ſo hat jedoch der gedachte ſequeſter vns zu beyfügung gröſſeren ſchadens gleichwol nicht weniger auch derſelben bemeldeten erſtrittenen Erbdörffer genieſſung vnd adminiſtration bißhero gehemmet vñ vorenthalten: Wie er dann auch vnſern vñ vnſer Mündlin ererbten Weinberg N. den vnſer lieber Vatter / von N. laut deß darüber beſagenden Kauffbriefs erblich erkaufft nicht weniger vber befehlich vns in ſperrung zu halten vnterſtanden.

Vnd weil wir dann nicht allein daſjenige / ſo wir bey andern Gütern erworben / bey wehrenden dieſen weitleufftigkeiten zugeſetzt / ſondern auch Jhrer Mayeſtät; nichts weniger / als andere getrewiſte Vnderthanen vnnd Lehensleuthe mit Ritterdienſten / vnd vielfältigen jetzigen hohen Kriegs vnnd ſtewer anlagen / von den N. ſequeſtrirten, ſo wol als andern Gütern gerecht werden müſſen: Als leben wir nachmals der vnderthänigſten hoffnung / daß höchſt / vnd vielgedachte Jhre Mayeſtät vns die Nieſſung vnnd fructus, deß Guts N. vermög der klaren Pfandtsverſchreibung; deren wir vns dißfals entlich vnnd allein halten / entweder gantz vnnd gar frey / oder ja auff die anerbottene billiche vnnd zuläſſige Caution gnädigſt folgen laſſen. Vnd wir alſo rechtsgeſtellt vnd ſchließlich bey vnſerm vielfaltigen erbieten / erklerung vnd bitten reſpectivè gelaſſen werden, wie wir dann nachmals alles ſolches in pleniſſimâ formâ erholen / ad notam zunehmen / vnd ad acta [illegible] zubringen bitten thun; auch vns ſchließlich der Römiſchen Keyſerlichen vnd Königlichen M. geſtätzen Keyſerlichen vnd Königl. Gnaden als dero getrewiſte vnterthanen vnd Lehensleuthe in tieffſter demuth / vnterthänigſt befehlen: vnnd in

dieſer vns hochbeſchwerlichen Sachen zu aller gnädigſter ſchleunigſter endlicher vnd final reſolution gehorſambiſt vertrawen: Cum annexâ ſolenni & expreſsâ proteſtatione, ob ſchon der ander pfandes Innehaber einer oder mehr ſich mit N N. in einig disputat ferner einlaſſen würden/daß gleichwol wir/vñ vnſere Mündlin/bey vnſerer obgeſetzten erklerung bleiben/ auch vns hiermit auff ſolchen Fall von andern vnſern Vettern nominatim, wie hiebevor jederzeit geſchehen/ ſepariret haben wollen. Maſſen dann ſolches nicht vnbillich/ aldieweil die geklagten facta an-
24 der/andern ſeit/ † ihre Autores ſelbs concernirẽ; & ſeparatorũ ſeparata eſt ratio: cum nos, vt heredes, actione ex delicto prætenſo parentis conveniri nequeamus. Wie dann auch die Artickul/ſo vnſern Vatter S. betreffen wollen/abſonderlich quotirt, vnd derwegen ſolche vnſere ſeparation, erklerung/vnd vielfaltige bitt/ſtatt zugeben/nachmals vnterthänigſt bitten: Wie dann auch Ew. Gn. als Verwalter der Königl. Landvoigtey hiemit in Amptsgehorſam angeflohen/ vnd dienſtliches fleiſſes gebetten wollen haben/ ſolch vnſer vor vnd anbringen höchſtgedachter Ihr Mayt. fideliter (wie wir nicht zweiffeln) neben den andern acten zuzufertigen: vnd vns ſo wol vnſere Mündlin in vnterthänigſtem gehorſam bey höchſtgedachter Ihr Mayt. zuverbitten/ damit dieſelbe nicht allein die vns erblich zuſtehende Dörffer/ꝛc. (welche der ſequeſter ohne befehlich vns/ zu wider der vorgedachten Keyſerl. verſchreibung verhelt) ſondern auch das Pfandſtück N. auß dem ſequeſter zu laſſen/ gnädigſt geruhen: auch den jenigen/ ſo bey ſolchem ſequeſter deß Guts vnd Vorraths eigenmächtig gebrauchet/ daſſelbe nicht d' gebühr beſtellet/ noch gewbart/ vollſtändige rechnung zu thun gleichsfals in ernſt aufferlegeten.

Solches auch vmb E. Gn. erkennen wir vns in Amptsgehorſam/ ſo wol die Vnmündigen/ mit ihrem demütigen innigen gebett zuverſchulden/ willigſt/ vnd jederzeit gefliſſen ſchuldig.

Abermaliges endliches ſchließliches vnd außführliches erkleren/ bitten vnd proteſtiren, derer NN. auch der Vnmündigen daſelbſt verordneten Vormünden.

CONSILIUM XCIX.

Quæſtio.

Num mulier, chirographum ſuaſu alterius obſignans, traditione rei venditæ non ſecuta, ſolvere teneatur?

NOTABILIORA.

1 Species facti.
2 Deciſio quæſtionis cum diſtinctione iuris & facti.
3 Ex facto alieno nemo tenetur.
4 Litigantes, invicem certantes de damno vitando, rei ſunt favorabiliores tum, ipſis actoribus.
5 Quid ſit obligatio ex Donello.
6 Privatio præſupponit habitum.
7 Pœna præſupponit culpam, & vbi non eſt culpa, ibi quoq; pœna nulla imponi poteſt.
8 Delicta ſuos teneant auctores.
9 Qui non habet, quod perdat, eius periculo nihil eſt.
10 Mulier principaliter quidem ſe obligans: niſi tamen in rem eius verſa ſit pecunia, vel quælibet res alia, ad quam principaliter ſeſe obligavit, S C t. Vellei. defenditur.
11 Debitor eſſe deſinit, qui exceptionem iuſtam, à naturali æquitate haud abhorrentem nactus eſt.
12 Dolo malo factum eſt, quo minus quis haberet, quod habere potuit.

Pro vidua D. Rib.

1 IN facto proponitur. Frantz † St. vnd Chriſtoff Röb. ſind ohngefähr zu der Fraw Doct. Rib. kommen/ vnd ſie gefraget: Ob ihr mit einem guß Gerſten gedienet were; bey deme von Minckw. könte ſie denſelben auff borg haben. Annuit vidua. Drauff hat Sto. bey deme von Minckw. in der Fraw. D. Rib. nahmen angehalten: Der von Minckw. dagegen ſich verlauten laſſen/ daß er mit deß Rahts conſens, oder Gegenbürgſchafft der Fraw D. einen guß Gerſten auff borg folgen laſſen wolte. Placuit via poſterior. Vñ hat dieſem verlaß nach der von Minck. vnter ſeiner eigenen hand dem Sto. als dem vorgeſchlagenen/ vñ acceptirten Bürgen ein concept der verſchreibung zugeſchickt/ darinnen die Fraw Rib. als principalin, der Sto. aber/ als ſelbſchuldiger Bürge benimpt wird.

Dieſes concept, in maſſen es der von Minckw. von wort zu wort mit ſeiner eigenen Hand geſchrieben/ hat der Sto. anfangs zu ſeinen handen bekommen/vnd beſiegelt/ auch mit ſeiner Hand vnterſchrieben; daſſelbe nachmals der Fraw Rib. ſpat vberſchickt/ mit vermeldung/ daß ſie es gleichfals beſiegeln wolte: Quod factum. (Sed quæratur: Ob ſie es auch habe geleſen vnd erwogen.) Als iſt die beſiegelung ohne Handvnterſchrifft erfolget.

Wie nun ſolches geſchehen/vnd die traditio rei venditæ erfolgen ſollen/ iſt der von Minckw. nach Dreßden verreyſet: vnd weil er ſo viel außgedroſchene Gerſten dazumal im vorrath nicht gehabt: hat ſichs verzogen/ biß die zeit vorüber geweſen/ da die Fraw D. die Gerſte hette nutzen vnd brauchen können. Vnd weil ſie derſelben ferrner nicht bedörfft/ hat ſie Frantz Stol. vermeldet/ daß ſie die Gerſten nicht haben wolte/vnd gebetten/ deme von Minck. ſolches auch zuvermelden.

Dieſes hat Frantz Sto. nicht gethan: vnd iſt darüber die Gerſte zur gewehr kommen/ auff Stol. anhalten: Welcher auch die Fraw Doct. dahin beredet haben ſoll/ daß ſie ſich zu frieden gebe/ er wolte die Gerſten zu ſich nehmen vnd verbrewen: Welches auch geſchehen: vnd hat Frantz Sto. die Gerſten empfangen vnd verbrawet.

Nachmals iſt Frantz Sto. durch den brandſchaden in abfall ſeiner nahrung komen/ vnd nicht ſolvendo worden. Jetzo wil der von Minckw. bezahlet ſeyn, vnd klaget wider die Fraw Doct. in ſolidum: Quæritur quid juris? Ob die Fraw. Doct. totum vel partem zu zahlen ſchuldig ſey?
Dicere [illegible] † abſolvendam eſſe viduam, cum hac diſtin- 2
ctione juris & facti.

Au[illegible] eſt, quod ait Vidua: Daß die gewehr nach [illegible] verſchreibung/ vnd nach erfolgeter beſiegelung ſich verzogen: Daß auch ſie die Wittib proteſtando ſich angegeben bey Sto. ſie wolte die Gerſten nicht haben: Er ſolte ſolches deme von Minckw. vermelden.

Dubium que non eſt, quia in rem ejus verſa non eſt res emta, non teneri viduam, ex hac ratione: Teneretur
† enim ex facto alieno. Factum autem alienum, & cul- 3
pa alterius eſt: Daß der von Minck. in morâ geweſen, vñ ihr die Gerſten nicht alſo bald geſchicket; als ſie dieſelbe bedörffte: Daß auch Frantz Sto. deme von Minckw. in abnehmung der Gerſten nicht vermeldet/ daß er die Gerſten zu ſich nehmen vnd brauchen wolte; weil die Fraw Wittib fernner dieſelbe nicht begehrete: Ex quo vtique prægravari vidua non debet.

Vtiq; circa factum hoc, (cum ex poſt facto per caſum fortuitum, ſive per incendiũ ſolvendo eſſe deſierit Sto.)
verſentur æquabiliter, certentq; † de damno vitando æ- 4
qualiter Actor & vidua: potior tamen eſt, & eſſe debet viduæ conditio: non ob id tantum, quod favorabiliores ſint rei, quam actores: ſed ob id etiam, quod ſibi imputare debeat Actor, quare non maturè tradiderit rem emtam; quare non vigilaverit; quare per internuncium de certâ & indubitatâ voluntate viduæ non quæſiverit; cum facilè potuerit dubitare: Weil ſie gar nicht an ihn geſchickt: in eigner Perſon mit jhm nicht geredet: jhme nie geſchrieben: Auch dabey mehr nicht gethan/ als daß ſie jhr Signet auffgedruckt. Quod conſenſum quidem præ ſe fert, talem tamen, vt de eo ſupereſſe poſſint dubitationes multæ: de quibus ſuum prudenti ſit judicium. Pro primo,

Aut

Aut deinde verum eſt contrarium : daß nemlich die
Fraw Doct. erſt geſiegelt ; als ſie die Gerſten für jhre
Perſon nicht haben wollen / vnd zwey Tage zuvor / ehe
ſie der von Min. herein geſchickt : Daß auch ſie jhren
conſens dazu gegeben vnd bewilliget / daß die Verſchrei-
bung alſo verbleiben / vnd Franz Sto. die Gerſten zu ſei-
nem nutz empfahen möge : Dubiumque hoc etiam caſu
nullum eſt ; abſolvi viduam oportere , ex hac ratione:
Quia in rem ejus verſa non eſt res emta.
5 Nam ſi † obligatio eſt vinculum , quo neceſſitate
adſtringimur alicujus rei ſolvendæ ; nempe ejus , quæ
in obligationem venit , ſeu , quæ ex obligatione debe-
tur : §. 1. *Inſtitut. de obligation. Schneidvvin. Inſtitut. num. 8.*
dict. tit. Hugo Donel. Com. jur. civil. libr. 16. cap. 9. vtique
neceſſe eſt , vt prius ſit tradita & percepta : privatio
6 enim † præſupponit habitum , vt vulgò dicitur , *l. nam*
etſi. 5. ff. de injuſt. rupt. & irrit. teſtam. l. decem. 116. ff. de Verb.
7 *Obligat. VVeſſenbec. in paratit. ff. de operis ſervor.* & † quem-
admodum pæna præſupponit culpam ; immò vbi non
eſt culpa , ibi nec pæna vlla imponi poteſt : *l. qui occidit.*
in fin l. ſi putator. ad. Leg. Aquil. l. ſed ſi non data. §. fin. de
fideicommiſſ. libertat. l. ſancimus. C. de pæn. l. ſi qua pæna. de
8 *Verb. Signific. c. ſine culpa. de Reg. Iur. in 6.* quin & † pæna
delicti ſuum teneat autorem : *d. l. ſancimus. C. de pæn.*
Alſo kan die Fraw Wittib nicht zahlen / das ſie nie em-
pfangen noch genoſſen. Eo enim , quod in rem ſuam
convertit Franz Sto. hat es der Wittiben nicht können
9 zu nutz kommen. Et ſic † qui non habet , aut accepit ,
quod ſolvat , ejus periculo nihil eſt : *l. itaq. 12. ff. de furt.*
Godd. tractat. l. 114. de Verb. Signific. num. 1. Juris verò eſt
10 manifeſti : Quamvis teneatur † mulier , ſi principa-
liter ſeſe obligaverit : Wann ſie ſich als Principalin hat
verſchrieben : *l. fruſtra. 2. & paſſim. C. ad SCt. Vellejan.* niſi
tamen in rem ejus verſa ſit pecunia , vel quælibet res
alia , ad quam principaliter ſeſe obligavit , Vellejani SCt.
exceptione eandem defendi : *l. Senatuſconſultum. 4. C.*
ad SCt. Vellejan. vbi expreſsè dicitur : Fæminam , quæ
ab initio ream ſe conſtituit , cum alius pecuniam acci-
peret , exceptione SCt. Vellej. uti poſſe. Ita ergo &
hîc : quia alius accepit hordeum , etſi ab initio ream ſe
conſtituerit Vidua : nihilominus SC. Vellejani exce-
ptione tueri ſeſe poteſt ; æquè ac ſi fidejuſſiſſet pro Stol.
Eſtque ratio non obſcura , quare tuta ſit hac exceptione ,
hoc in caſu vidua : Etſi enim nominetur principalis in
Chirographo vidua : re ipſa tamen fidejuſſoris , quem-
admodum è contrario Stol. nomine quidem fidejuſſo-
ris , re ipſâ verò principalis debitoris partes ſuſtinet :
das iſt : die Wittib hat den nahmen / Franz Stol. hat die
that ; daß er ſelb ſchuldiger ſey : Wie er es auch in rei veri-
tate iſt : hergegen hat Franz Stol. den nahmen eines
Bürgen : die Wittib aber die that. Cumque in effectu ,
inque rei veritate verè tantum fidejuſſoris partes rece-
perit Vidua : meritò etiam fidejubentium fæminarum
jure , & conſequenter Vellejani SCt. exceptione vtitur :
11 & in ſolidum defenditur. Deſinit † enim debitor eſſe
is , qui nactus eſt exceptionem juſtam , nec à naturali æ-
quitate abhorrentem : *l. Marcellus. 66. de Reg. Iur.* Idq ; eò
12 magis , cum † dolo Vidua non fecerit , quo minus habe-
rit , quod habere potuit : Vnde tanto minus pro ea eſt
habenda , ac ſi haberet vel habuerit : *l. ad ea. 157. l. parem.*
150. ff. de Reg. Iur. ſique dolo vel culpâ Stol. factum eſt ,
quominus ſciret Minckvv. Venditor , nolle viduam
rem emtam : factum eſt alienum.

Auß welchem allen / vñ anderm erheblichem bedencken
ſo viel zuerſehen / daß die Wittibe ſo geſtalten ſachen nach /
an jetzo auff kein fernners einbringen zur zahlung mit
Rechte nit könne gedrungen / noch gehalten werden von
Rechts wegen. Et hæc mea de caſu propoſito ſit ſen-
tentia , judicio aliorum ſemper ſalvo.

N. N.

CONSVLTATIO C.

Thema.

Quid mulier ex bonis mariti conſequatur : Item , teſtamentum tempore peſtis conditum , quot teſtes requirat ; & pacta gentilitia an iure ſubſiſtant.

NOTABILIA.

1 Figuratio caſus.
2 Mortuo teſtatore , ſemper animadvertendum , an activam & paſſivam teſtandi facultatem is habuerit.
3 Poſterius teſtamentum tollit prius , niſi eius ſit additamentum vel appendix , vigore clauſulæ reſervatoriæ.
4 Ius retentionis viduæ equeſtris ordinis quid ſit , & quid ex bonis mariti defuncti conſequatur.
5 De dotalitii conſtitutione.
6 Heredes defuncti mariti , tenentur viduæ dotalitium conſtituere , pro quantitate dotis illatæ ; eo caſu , quando maritus moritur , antequam ipſe talem donationem conſtituit.
7 Poſt triceſimum à morte defuncti mariti diem , vidua geradam & vtenſilia accipit.
8 Mulier in feudo mariti ius retentionis obtinet.
9 Vxor habet communem vſum & poſſeſſionem omnium bonorum mariti iure familiaritatis.
10 Iure Saxon. coniuges , ſtante matrimonio , pro indiviſo bona poſſident.
11 Vxori alimenta debentur ex bonis mariti , donec ipſi de dote ſatisfiat.
12 Quoad dotem mulier privilegium habet prælationis , cuius hypotheca , non à tempore numeratæ dotis ; ſed à tempore promiſſionis incipit currere.
13 Defuncti fratris , ſororumq; liberi , de iure Saxonico ab hereditate excluduntur.
14 De iure Saxon. etiam iuri repræſentationis locus eſt in feudali ſucceſſione.
15 De teſtamento , tempore peſtis facto , nihil certi de iure conſtitutum reperitur.
16 Teſtator peſte correptus , & ſubditus Imperatori , in præſentiâ quinque teſtium rectè teſtatur.
17 At ſi eo caſu teſtator plurium , quàm duorum vel trium teſtiũ copiam habere nõ poteſt , adhuc eius teſtamentum firmum pronunciatur.
18 Teſtator Pontifici ſubditus , coram duobus vel tribus teſtibus & parocho rectè teſtamentum condit.
19 Etiam coram duobus teſtibus , teſtamentum conditum , de iure canonico ſubſiſtit.
20 Teſtator peſte non correptus , eum teſtium numerum in vltimâ voluntate adhibebit , quem leges exigunt.
21 Omnia bona conſenſu domini & vaſalli in feuda converti poſſunt.
22 Omnium rerum , quas quis habere vel poſſidere , vel perſequi poteſt , venditio rectè fit.
23 Inveſtitura eſt propria & eſſentialis forma feudi.
24 Forma dat eſſe rei.
25 Bona allodialia vaſallis in feudum vertere conceſſum.
26 Quiſque rei ſuæ moderator eſt & arbiter.
27 Iure neutiquam adverſatur , quando futura bona in feudum convertuntur.
28 Simultanea fratrum inveſtitura , longâ conſuetudine vſurpantium , ex mutuo paciſcentium conſenſu initium accipiens , iuris vigorem aſſumit.
29 Quanquam legum Romanarum non ſit vilis auctoritas ; tamen non adeò extendunt vim ſuam , vt aut vſum vincant , aut mores.
30 Ipſe Imperator præſidem provinciæ , ne quid contra longam conſuetudinem fiat , ad ſuam ſolicitudinem revocare iuſſit.
31 Ea vera eſt legum interpretatio , quæ à praxi , ipſaque rerum experientiâ deſumitur.
32 Contrahentes , eum cenſentur facere contractum , quem nominant.
33 Pacta gentilitia de ſuccedendo per ſuperiorem confirmata , ſubſiſtunt ac valent.
34 Pacta & ſtatuta de mutuâ ſucceſſione in caſu deficientium liberorum maſculorum inter nobiles Germaniæ ſunt in vſu frequenti , atque conſuetudine memoriam hominum excedentè , valent.
35 Pacta & ſtatuta gentilitia favorabilia ſunt , ac ad confirmationem agnationis & proſapiæ omnium maximè ſpectant.
36 Conditio nihil ponit , niſi ſit vera ac completa.

37 Deficiente conditione, deficit ipſe actus, ac habetur perinde quaſi factus non eſſet.
38 Ceſſionarius vtitur iure cedentis, ac ceſſionario eædem, quæ cedenti obſtant exceptiones.
39 Nemo plus iuris ad alium transferre poteſt, quam ipſe habet.
40 Ad probandum ſtatum ſeu conditionem bonorum ſufficit vel vnicus actus, cum poſſeſſione longiſſimi temporis.
41 Statutum generalibus, vniverſalibus & geminatis verbis conceptum, generaliter ac ita intelligi debet, vt omnia cōprehendat, nihilque intactum relinquat.
42 Quælibet diſpoſitio ab vſu & obſervantia declarationem recipit.
43 Ea, quæ certam interpretationem iamdudum habuerunt, mutanda non ſunt.
44 Optima agentium declaratio deſumitur ex his, quæ poſt ſiunt.
45 Non ſolùm verbis fit declaratio voluntatis, ſed etiam ipſis rebus & factis.
46 Res & facta fortiora eſſe cenſentur ad declarandam hominis voluntatem, quam ipſa verba.
47 Is, qui vult conſequens, videtur etiam voluiſſe antecedens, id eſt, omnia, ſine quibus illud non poteſt procedere.
48 Sequentia regulantur a præcedentibus.
49 Propter omiſſam feudi recognitionem, ſive inveſtituræ petitionem, feudum amittitur.
50 Simultanea inveſtitura, ſive ius ſimultaneæ inveſtituræ ex iiſdem cauſſis, ex quibus vaſallus feudo privatur, amittitur.
51 Is, qui ex legitimâ cauſâ ius ſimultaneæ amittit, revocatoria feudi experiri non poteſt: ſed poſſeſſor abſolvendus.
52 Primus articulus ſtatuti Glogovienſis.

INFORMATIO.

Den zugeſanten Fall / vnd darbey ſchrifftlich angehefften fragen; iſt auff folgende Punct / gut acht
1 zuhaben. Da dann erſtlich zuerwegen † Ob Herr N. entweder teſtatus oder inteſtatus verſtorben ſey. So er inteſtatus verſtorben; würde die Wittib zu foderſt mit jhrem einbringen / Gegenvermächtnüß / Gerade / Morgengabe vnd Mußtheil / nach gebrauch deß Glog. Fürſtenthumbs / alda ſich der Fall begeben / vnd die Güter gelegen abzuſtatten ſeyn: vnd in dem vbrigen allen (außgenomen dz Hergewete, welches N. als dem nechſten agnaten zuvor heraus gebürt) Bruder vnd ſeine Schweſtern / weil im Glog. Fürſt. die Güter alle zu erb vnd eigenen Rechten ligen / zu gleichen theilen / in die Hautter ſuccediren. So er aber teſtatus verſtorben / iſt auff ſolchen
2 Fall auff zwey dinge zu ſehen: nemlichen; † an potuerit; & an voluerit teſtari.

Das erſte / an potuerit, beruhet darauff: Ob die Landſaſſen im Glog. Fürſtenth. von dem jhren frey vnd vnverhindert teſtiren können. Vnd weil daran nicht zu zweiffeln: Sintemal ſonſten das privilegium der Erb vnd eigenen Güter / von geringer importantz ſeyn müſte / ſo iſt ferner vor allen dingen zu ſehen / quomodo, oder de formâ: nemlich welcher geſtalt im Glog. ſ pflege mit den Teſtamenten gebähret zu werden: ob nicht pro formali dieſelbe dem Königl. Ampte inſinuiret werden müſſen / oder dergleichen. Vnd dieſes kan durch nachfrage ante publicationem erkundiget / vnd als / an forma teſtamentum genere legibus Ducatus N. conveniat leichtlich geſehen werden. An voluerit, & quid voluerit: dieſes würde die publicatioo geben: bey welcher zu föderſt achtung zu haben; damit vorhin inventirt, oder ja nach geſehen werden könte / ob mehr als ein Teſtament verhanden. Poſte-
3 rius enim † tolleret prius, niſi ejus eſſet additamentum, vel appendix, vigore clauſulæ reſervatoriæ, welche gemeniglichen angeheffte wird. Darnach würde fleiſſig zuſehen ſeyn: Ob das Teſtament richtig verſchloſſen / vnd beſiegelt ſey / vnd auff den Fall / da es im Königlichen Ampt hinderleget / würde auch allda vmb publication vnd Abſchrifft müſſen gebeten werden. His præmiſſis, höre man das Teſtament ableſen: Jedoch mit vorgehender erklärung / daß man verhoffe / der teſtator würde ſich mit ſeinem letzten Willen / den Ordnungen der Rechten vnd natürlichen billigkeit bequemet haben. Derwegen wolle man in quantum de jure, vnd mit bedingung in eventum, reſervanda reſerviret zu haben / vnd alſo den Inhalt auß der verleſung vernehmen. Nach der verleſung bittet man beglaubte vnd gantze Abſchrifft / mit dem anhang / weil die Rechten ſelbſt einem jeden intereſſirten eine gewiſſe zeit ad deliberandum vergönnen; als wolte man innerhalb derſelben / ſich nach erſehung vnd erwegung der nothurfft wiſſen zuerkleren. Ob nun einige læſio, vnd welcher geſtalt auff ſolchen Fall / derſelben zubegegnen ſeyn würde / ſolches kan als dann privatim in rath vnd bedencken gezogen / vnd pro re natâ darauff erklerung gethan werden. So die Wittib auff das gantze Gut vnverleibdinget ſeyn würde / ſo achte ich wol dafür / daß ſie / wie im Schw. Gerade / Morgengabe vnd Mußtheil / zu conferiren ſchuldig ſeyn würde: auch hette ſie von demſelben / wie auch de acquiſitis, jhres gefallens zu diſponiren gute fug vnd macht. Were ſie aber in den Gütern jhres verſtorbenen Herrn nur eine vſufructuaria vnd Leibgedinges Fraw: Als iſt ſie freylich ſchuldig / wo es nicht allbereit geſchehen / nachmals ein ordentlich Inventarium auffrichten zu laſſen; damit nicht allein hiernechſt dem Erben das Gut / wie es die Wittib empfangen / reſtituiret, ſondern auch alßbald die jenigen ſtück der Erbſchafft / ſo in das Leibgedinge (deſſen Abſchrifft man auch begehren / vnd mit dem Teſtament conferiren muß) nicht gehören / an die Ort / dahin ſie vertestiret, gegeben werden mögen. Hat alſo † die 4
Wittibe nach Ritters arth / vermöge Sächſiſchen Rechtens / zum Erbfall vnd Abſtattung poſt obitum mariti zu fodern.

Erſtlichen jhr zugebracht † Heiratgut; damit jhres 5
gefallens zu thun vnd zu laſſen.

2. Jhr Gegenvermächtnüß / oder Leibgedinge / entweder herauß zugeben: damit frey zu thun vnd zu laſſen: oder nach Leibgedinges recht / zuverzinſen. Vnd ob wol der nachgelaſſenen Wittib Juncker ſeliger ſolche verleibdingung bey ſeinem Leben nicht vollzogen / weil er mit dem Tode vbereilet worden / hat er doch beſage der Eheberedung ſolches gewilliget / vnd dazu ſich obligiret: Iſt auch ſein will vnd meinung jederzeit geweſen / die Fraw auffn Todesfall alſo zubedencken; vnd iſt ohne diß klares Rechtens / daß auch die Lehnsfolgere dieſe beleibdingunge zuverrichten
ſchuldig: Certi enim juris eſt: quod heredes † vaſalli, ſive 6
defuncti mariti, teneantur dotalitium, pro quantitate dotis illatæ conſtituere, eo caſu, quando maritus moritur, antequā talem donationem ipſe conſtituit: apparet ex gl. in *Weichb. artic. 22. & gl. Landtr. lib. 3. artic. 76. & lib. 1. artic. 44. arg. l. veritas. C. de contr. & commit. ſtipul. l. ſi partum. ff. in fin. de probat. Schurer. tr. de ſucceſſ. ab inteſt. tit. 16. §. vxores virorum. equeſtris ordinis. 3. pag. 316. Georg. Rotſchutz. in proceſſ. tit.* vom Leibgedinge der Frawen / rc.

Vber diß vnd vors dritte / † nimbt die Wittibe nach ge- 7
haltenem dreyſigſten alles das / was zu Gerade / Morgengabe vnd Mußtheil gehöret. Zu Gerade gehören alle weibliche Schafe / Kiſten / Flachs Garn / rc. de quo habetur in jure Saxon.

4. Zur Morgengabe gehören der Frawen auß dem Gut alle weibliche Thier / an Kühen / Kälbern / Ziegen / Schweinen / Feld Stuten / rc.

5. Zum Mußtheil gehören die hälffte aller ſpeiße vnd trancks; auff allen Höfen / vnd Forwergen / ſo nach dem dreyſigſten vberbleiben / rc.

6. Fructus bonorum paraphernalium, à morte mariti, quos jure retentionis capere debuiſſet, debentur vxori. Habet † enim mulier in feudo mariti jus retentionis: 8
Weichb. artic. 57. §. hat jhr aber / rc. *Myns. cent. 6. obſerv. 45. Ratio ſubnectitur, quæ eſt*, quod † mulier cōmunem vſum & 9
poſſeſſionem omnium bonorum, ſaltem jure familiaritatis habeat. Ergo etiam poſt mortem retinet. Jure † ve- 10
ro Saxonico mulier magis quo cōjuges ſtante matrimonio pro indiviſo bona poſſident: *Landtr. lib. 1. artic. 31. in princ.*

princ.& artic. 45. *in fine* Lehnrecht/ *cap.*6. Wird auch in der
Keyſerlichen Appellation täglich alſo erkandt vnd ge-
ſprochen. Exemplum nobile & evidens zwiſchen der
Frawen zum Schönbern; vnnd Aſmus von Noſtitz/ ab
anno 1591. 92. 93. iſt iteratis vicibus der Frawen die re-
tentio zuerkandt/ vnd die reſtitution dem Herrn Landt-
Vogt in Ob L. anbefohlen.

7. Ihr Vnderhalt poſt mortem jres Junckern: wel-
11 ches auch die Rechte ordnen: Mulier † enim tamdiu ali-
mentari debet ex bonis hereditariis, donec ipſi de dote
ſatisfiat: *l. ſicut.* 48. *de oper. libert. Zobell. different.* 12 *p.*3. *Conſti-
tut. Elector. part.* 2. *conſtit.* 25. Quodq; alimenta debeantur
vxori ex bonis mariti, pluribus noviſſimè tenet; *Martin.
Coler. in tr. de aliment. lib.*1.*c.*10.*n.*14 *c.*11.*n.*2. *& lib.*2.*c.*2.

Auff dieſe jre liquidation vñ anfoderung hat die Fraw
jus prioritatis & prælationis vor allen andern creditoren:
12 Quoad dotem † hat die Fraw prioritatem & prælationẽ
per jura vulgò nota: in welchen klar verſehen: Quod hy-
potheca incipiat, nõ à tẽpore numeratæ dotis, ſed à tem-
pore promiſſionis: *l.* 1. *qui potior. in pignor. l. vn. C. de rei vxor.
act.* Quodq; mulier privilegium habeat prælationis cum
hypothecâ, præferaturq; ex hoc privilegio, non ſolum
tacitam, ſed etiam expreſſam hypothecam habentibus:
*l.*29 *l.*30. *C. de jur. dot. l.*12. *C. qui pot. in pign. hab. Novel.*97.*c.*3.
*Novell.*109.*c.*1. *Theſſaur pa.*443. Vnd wann die Fraw alſo
abgeſtattet: vnd deß Junckern Bruder/ als der nehiſte
agnat, die ſtück zum Heergeweth bekom̃en: ſo iſt die vbrige
Verlaſſenſchafft alle Erb oder Lehn.

Zu dem Erbe gehören deß Junckern ſelig. Bruder vnd
Schweſter: ſo viel nun der verſtorbene Geſchwiſter nach
13 ſich gelaſſen/ in ſo viel theil wird ſein Erbe getheilet. Deß †
verſtorbenen Bruders Kinder/ ſo wol der verſtorbenen
Schweſter Kinder/ werden nach vblichem Sachſen Recht
vom Erbe außgeſchloſſen; Landr. *lib.*2. *art.*20. *& lib.*1. *artic.*
17 *ibi.* Wann ſich ein Erbe. *Schur. tr. de ſucceſſ. ab inteſt. tit.*14.
§. de jure Saxonico. verſ. fratres vtrinq; conjuncti. 2.*p.*250. *Schurff.
conſ.*37. *cent.*3. *adeò vt etiamſi Henning. Göd. contrarium ſentiat
conſ.*6. *vol.*6. *etiamſi etiam contrarium in Imper. Conſtit. Carol. V.
Imper. an.*1521. *conſtituat; iſta tamen opinio, vſu in terris, quæ Sa-
xonico Iure vtuntur, prævalet: Schurer. dict. loc.*

Zu Erbe aber gehören/ welches der verſtorbenen vollbür-
tige Bruder vnd Schweſter/ ſo viel deren ſein Tod erlebet
zu gleich theilen/ alle liegende gründe/ ſo nicht durch die
Lehnshand/ zu Lehn worden; alle Barſchafft/ Geld/
Schulden/ alles genützet vnd vngenützt Silber vñ Geld/
was nicht zur Frawen zierd gehöret/ aller Haber vnd Ger-
ſten/ die helffte Korn vnd Weitzens vnd die helffte aller
derer ſtück/ davon die Fraw die andere helffte zu Mußtheil
genom̃en/ alle Hüner/ Kaphanen/ Pfawen/ reiſige Pfer-
de/ außgenommen das/ ſo zum Heergeweth gehörig/ alle
Pferde/ es ſeyen Hengſt oder Stuten/ ſo man einſpannet/
alle männliche Thier/ ſie ſeyen geſchnitten oder nicht/ alles
Wagen/ Küchen vnd Bräwgeſchirr/ alle Faß/ Kiſten/
Kaſten/ vnd aller ander Haußrath/ der nach der Frawen
Gerade vbrig bleibet: alle Saat auff dem Felde/ was die
Ege beſtrichen hat: alles Hew/ Stroh/ alles gehawẽ Holtz/
daheim oder drauſſen/ verborgen Korn oder Getraide/ ver-
dachte Geldzinſe/ auch die ſo auff widerkauff ſtehẽ. Tiſche/
Bäncke/ Handfaß/ anhangende Leuchter/ ſampt Wild-
netze/ Bienſtöcke/ Rüſtung/ ſo nach dem Heergeweth vber-
bleibet/ rc. Dagegen müſſen die Landerben auch die ſchuldẽ
zahlen/ ſo viel deren nicht auffs Lehn verſchrieben ſeyn/ rc.
Von den liegenden gründen/ ſo d' Verſtorbene von Baw-
ergüter/ oder ſonſt Erb erkauffe/ vnd nicht durch die Lehns-
hand/ oder ſonderliche pacta familiæ zu Lehn werden ſeyn/
daß nemlich dieſelben Erbe bleiben/ vnd daher den Land-
erbẽ billich gefolget werdẽ. Siehe Vrthel hindan Weich-
bild *tit.* So ein Edelmann Bawergut kaufft vnnd ge-
brauchet. § folgende vff. Die liegende gründe aber ſo viel
deren Lehn ſeyn/ dabey die Landerben/ ſo wol die Witwe
wegen der Helffte am Wein vnd Korn/ ſo ſie zu Mußtheil

nimbt/ den Saamen laſſen müſſen/ erben deß verſtor-
benen Bruder N. vnd deß verſtorbenen Bruders Aſmus
von N. Söhne/ in die Stämme/ alſo daß die Vnmün-
digen zu Lang. in der Lehnsfolge an jhres Vattern ſtelle
tretten/ vnd N. verlaſſene Lehn halb/ Chriſt. von G. aber
die andere Helffte Erben/ vnd diß auß der vrſach weil er
noch in vngetheileten Gütern geſeſſen. Cum † dubium 14
non ſit, etiam de jure Saxonico juri repræſentationis lo-
cum eſſe, in feudali ſucceſſione. Lehnrecht/ *c.*32. *ibi*: Die-
weil ſie auch das Gut zu ſammen haben/ ſtirbt der einer/
ſein Kind nimbt an deß Vatters ſtat/ vnd behelt ſein Gut
gemein mit den Vettern *ne quidem obſtante clauſulâ*, nach
rechter Sipzahl/ rc. vnd wird alſo in Hofgerichten vnd
Schöppenſtühlen/ wo Sachſen Recht bräuchlich ge-
ſprochen. *Schurer d. tr. tit.*14. *§. de jure Saxon. verſ. de jure Sa-
xonico feudali, pag.*274. *& ſeqq.* Vnd müſſen die Lehnsfolger
pro illa ratâ, nach dem ein jeder am Lehn erbet; die ſchul-
den/ ſo viel derer auffs Lehn verſchrieben ſeyn/ auch zahlen.
Sed ſapienti ſat dictum hac de re; vnd wird ſich conſulent
ohne mein weiter erinnern diß falls mehr zubeſcheiden ha-
ben/ was ferner bey der zuſammenkunfft movirt vnd
erinnert werden könne.

In dem auch vorgeben wird/ ſam ſolte ein Teſtament
vorhanden ſeyn/ daſſelbe aber vom teſtatore zu der zeit ge-
ſtifftet/ da gleich in ſeinem Hof die Peſt graſſiret, vnd er
auch mit ſolchem contagio damals behafftet geweſen; vñ
wegen der anzahl der Zeugen auch zweiffel vorfallen wil;
deßgleichen von der Altvätterlichen/ Brüderlichen verei-
nigung wegen der Güter/ ob ſolche pacta gentilitia vnd
fraterna bey Recht kräfftig vnd beſtändig ſeyn mögen/ als
ſoll in gleichem kurtzer bericht geſchehen; darnach ſich
H. conſulent zu achten. Ac teſtamentum † tempore 15
peſtis factum, quod attinet; tenendum; de eo nihil certi
jure conſtitutum eſſe: Nam *l. caſus.* 8. *C. de teſtament. in alio
caſu loquitur.* Et propterea, cum certum jus deficiat: Inter-
pretes variis rationibus inter ſe pugnant. In eo quidem
omnes conveniunt: hoc caſu de ſolennitate aliquid re-
laxandum eſſe. At de modo relaxandi nõ idem ſentiunt
omnes *Obrecht. hac de materiâ theſ.*187. *& ſeqq. diſputat.* Pla-
cet diſtinctio, quam etiam idem Obrecht probat, *d. loco
theſ.*192. *& ſeqq.* Aut enim teſtator peſte eſt correptus, aut
non. Priori caſu, aut Imperatori, aut Pontifici eſt ſubje-
ctus. Si † Imperatori eſt ſubditus in præſentia quinq; te- 16
ſtiũ (ſi plures habere nõ poſſit) rectè teſtabitur. Tot enim
teſtes, quot in codicillo, in teſtamento, quod jure codi-
cilli valet, & in teſtamento ruſticani ſufficiunt: *l. final. C. de
Iur. Codicill. l. fin. C. de teſtament.* Et æquiſſimum videtur; vt
hoc caſu duo teſtes de ſolennitate juris remittantur: ſi-
quidem ob neceſſitatem præſentem à regulis juris com-
munis rectè diſceditur: *text in l. ſi quis filio exheredato.* §. *hi
autem. in fin. ff. de injuſto, rupt. & irrit. fact. teſtam. & in l. Divus.
§. fin. ff. de petit heredit. & in l. de pupillo. §. ſi quis vivos. ff. de nov.
oper. nunciat. Gail. lib.*1. *obſerv.* 92. At ſi forte † teſtator vltra 17
duos vel tres habere non potuit, adhuc ejus teſtamentũ
coram tot teſtibus factum ſubſiſtere exiſtimamus: hocq;
caſu admittimus, quod *Mynſing.*1. *obſ.*96. *aſſerit*: neceſſi-
tas enim non habet legem, & huic omnia cedunt. *Gail.
lib.*1. *obſerv.*92.*n.*7. *& obſerv. ſeq. n.*3. Si verò teſtator † Pon- 18
tif. ſubditus eſt, corã duobus vel tribus tantum teſtibus
& Parocho rectè teſtamentum faciet: quia tot teſtes in
omni vltimâ voluntate jure pontificio ſufficiunt: *c. cum
eſſes. de teſtament.* Alioquin ſi non † plures, quàm duos te- 19
ſtes habere potuit, adhuc rectè teſtabitur, & ejus teſta-
mentum ſubſiſtet. Tempus enim belli, & peſtis æquipa-
ratur, cũ ſit quædã militia inter Deum & homines: *Gail.
lib.*2. *obſ.*118.*n.*18. Immò tẽpus peſtis, tempus mortis rectè
dicitur, ſecundũ Ripam in ſuo tractatu de peſte. Quod
autem *Pontif. Alexand. in d. c. cum eſſes*, affirmet, juri divi-
no repugnare, ſi plures, quam duo vel tres teſtes, in vlti-
mâ voluntate requirantur, nõ videtur veroſimile. Quod
enim ex ſacris literis allegat, nihil ad rem facit. Vnde

Connanus dicit: Alexandrum illa conſtitutione viam patefeciſſe Sacerdotibus ad bona & poſſeſſiones Laicorum alliciendas, & eos hac viâ, multorum bona invaſiſſe videatur *Nicoll. Vall. 1. de reb. dub. tr. 3.*

Huic rei ordinatio ſtatuũ ſeu Procerũ Galliæ an. 1561. aliquo modo providere voluit, dum præſertim *artic. 27. & 81.* ſtatuit. Parochos, eorum vicarios, vel alias perſonas Eccleſiaſticas iis teſtamentis adhiberi non poſſe, quibus aliquid ipſis relinquitur. *Refert Obr. d. loc. theſ.* 204. Et hæc ita ſe habent, ſi teſtator peſte ſit correptus. Alio-
20 quin ſi † teſtator peſte correptus non ſit, omninò putamus eum ſolemnium teſtium numerum in vltima voluntate adhibere debere; quem leges requirunt, atq; exigere videntur: quia jam ceſſat contagionis metus. Verum excipimus hîc eum caſum, quo ſolemnem teſtium numerum habere nequit; vti hîc factum. *Obrecht. dict. loc. theſ. 205. Conferatur Fachin. 5. controverſ. c. 92. Pro modo, & de hoc paſſu, ſatis dictum opinor.*

Sequitur nunc de pactis gentilitiis; was dabey in acht zu haben / vnd zuerwegen. Pacta autem gentilitia jure ſubſiſtunt, ſive Brüderliche belehnung ſind zu rechte kräfftig vnd beſtändig auß folgenden motiven vnd erheblichen vrſachen: Erſtlich darumb / daß vorſehens Rech-
21 tens daß † alle Güter mit bewilligung vnd conſens der Lehnherrn vnd vaſallen mögen zu Lehn gemacht werden. *c. 1. quib. mod. feud. conſtituatur. c. 1. §. ſciendum. de feudi cognitione.* Sicuti enim res omnes vendi vel alienari poſſunt, quę ſunt in commercio, ex mutuo duorum conſenſu: *l. ſi in*
22 *emtione.* §. omnium † rerum, quas quis habere vel poſſidere, vel perſequi poteſt, venditio rectè fit: *de contrah. emt.* ſic etiam poſſunt in feudum converti: *Zaſ. in epit. feud. part. 4. n. 1.* per Inveſtituram, quaſi quendam contractum feudalem: *Menoch. conſil. 101. nu. 28. conſ. 103. num. 53.* ex conſenſu domini & vaſallorum, quandoquidẽ omne dominium ad eos pertinet. *Curt. de feud. part. 1. part. 6. n 6. Iacob. in verb. dictiq; vaſalli promiſerunt, à n. 28. vſq; ad fin. Zaſ.*
23 *in Epit. feud. part. 4. n. 21.* Et inveſtitura † propria & eſſentialis eſt forma feudi: *c. 1. quib. mod. feud. conſtit. Bl. in l. quoties. in pr. n. 3. C. de ſuis & legit. Henning. Goden conſ. 27. n. 3 Curt. tr.*
24 *feud. part. 1. part. 6. n. 29. Zaſ. part. 6. nu. 1.* quæ † dat eſſe rei: *l. Iulianus. §. ſi quis rem. ff. de exhib. l. ſi is qui. §. fin. ff. ad Leg. Falc.*
25 Daher auch den † vaſallen vnverſchrenckt / jhre allodial vnd Erbgüter zu Lehn machen: *Zaſ. in Epit. feud. part. 3. Sonſbec. part. 8 de feud. per tot. melius Carol. Molin. in conſuetud. Pariſienſ. rubr. de mater. feud. §. 1. gloſ. 5. n. 21.* Vnd der Lehnherr dieſelbe alſo anzunehmen / vnd ins Lehn zuverendern wol befugt: *Specul. de locat. §. nunc aliqua. n. 52. & ibi Ioan. Andr. Molin. prealleg. loco. de feud. §. 1. gloſ. 5. n. 21.*

Vors andere: Wann gleich alle Güter/auch künfftige alſo alteriret worden / ſo iſt doch ſolche veränderung für beſtändig vnd kräfftig zu achten: *Zaſ. in termin. in epit. feudor. part. 3. de feudo paterno n. 8. verſ. nobilis habens bona propria, quæ dicuntur allodialia, feudalia facit, offerens in manum princi-*
26 *pis, & ab eodem recognoſcens. Molin. præallig. loc.* Quiſq; † enim rei ſuæ moderator eſt & arbiter. *l. in re mandata C. mandati. l. 2. ſi à part. manumiſſ.* Et vt illa alienare poteſt: *tot. tit. C. de reb. non alien.* etiamſi dilapidando *l. & ſi lege. §. 1. conſuluit. de petit. heredit.* (donec ei ſolenniter bonis interdicatur, perderet: *l. si cui. de Verb. Oblig.*) Sic multò magis alterare: *Iaſ. n. 40. & Dd. in l. ſi priusquam. de oper. nov. nunc. Molin. Zaſ. & Dd. præalleg. loc.*

Vors dritte / iſt klares vnd verſehenes Rechtens: wie künfftige Güter können verſetzet vnd verſchrieben werden. *Negutz. de pignor. part. 2. membr. 3. nu. 45. 46. textus eſt in l. quæ nondum. in pr. de pignor. l. grege. eod. tit.* Item / was maſſen künfftige Güter können verkaufft werden: *gloſ. & Dd. in l. nec emtio. de contrah. emt.* oder auch vergeben: *l. ſpem. C. de donat.* vnd zugeſagt: *l. interdum de Verb. Obligat.* auch ver-
27 macht werden. *§. ea quæ. Inſtit. de Legat.* Alſo † iſt auch dem Rechten nicht zu wider / wann künfftige Güter zu Lehn gemacht werden: *cap. 1. in fin. qui ſucceſſ. ten. c. ſequens de feudo dato invicem. l. commiſſ. c. moribus. ſi de feudo defuncti. §. ſi quis. quo tempore miles.* Mit dem bedinge / wie allhie beſchehen / vnd ſich ſonſten verſtehet: *l. interdum. vbi Iaſ. de Verb. Oblig.* Wann ſie acquiriret werden: *Claud. Syſel. l. vltim. num. 13. de pact. per c. 1. de cler. qui inveſtit.*

Zum vierten / Ob wol in producirter Brüderlichen vereinigunge vnd ſamptlichen belehnunge tractiret vnd paciſciret, wie ein Bruder dem andern künfftig ſuccediren ſolte; ſo ſind doch dergleichen pacta vnd contractus, darinnen zweene / oder mehr für der Lehnshand jhre Güter einander aufflaſſen / vnd widerumb zu geſamleter hand empfangen / vermöge der Lehenrechten; vnd von vnDencklicher zeithero eingeführten gewonheit / beſtändig vnd kräfftig: Etenim † longâ conſuetudine vſurpantiũ, 28
ſimultanea hæc inveſtitura, ex mutuo paciſcentium conſenſu initium capiens juris vigorem aſſumit: *argum. c. moribus. & quæ ibi notant. Dd. ſi de feud. defuncti controverſ. fuerit inter dom. & agnat.* Quæ quidem conſuetudo, vſq; eò egit radices, & latius eſt propagata, vt operam atque oleum perderet, qui in medium adductis juris autoritatibus, contra niti conaretur: vt in terminis loquitur *Hartm. Piſtor. quæſt. feud. 20. n. 4. addens ibidem.* Quanquam
† enim legum Romanarum non ſit vilis auctoritas; ta- 29
men non adeò vim ſuam extendere, vt aut vſum, aut
mores vincant; *inquit text. in c. 1. de feud. cognit.* Cum † & 30
ipſe juſſerit Imperator. præſidem Provinciæ iis probatis, quæ in oppido frequenter ſervata ſunt, cauſsâ cognitâ ſtatuere debere, & ne quidem contra longam conſuetudinem fiat, ad ſuam ſolicitudinem revocare: *l. 1. C. quæ ſit long. conſuet. l. 3. C. de ædif. privat. l. 1. ad fin. verſ. impubes. ibi. Solet hoc in vſu obſervari. Ad Syllan.* Ideoque à conſuetudine iſtâ longiſſimo vſu comprobatâ atque receptâ non
recedendum: ſed potius huic inſiſtendum eſt: Ea † enim 31
vera eſt legum interpretatio, quæ à praxi, ipſaq; rerum experientia deſumitur: vt *ait Bl. in c. 1. in pr. de feud. ſine culpa non amittendo.*

Zum fünfften / ſo ſind in gegenwertigen Falle nicht alleine die requiſita cõtractus feudalis vorhanden: als nemlichen die aufflaſſunge vnd verreichunge / wie geſamleter Lehnrecht vnd Gewonheit; ſondern auch / es wird dieſer actus ein geſamlete Lehn genandt in verbis: Doch iſt N. mit dieſem vnterſcheid in die geſamlete Lehn gezogen; dannenhero / ſo viel weniger zu zweiffeln / daß dieſe handlunge pro contractu feudali licito zu achten vnd zu halten ſey:
Nam † contrahentes cenſentur eum contractum fa- 32
cere, quem nominant: *Tiraq. de retract. lign. §. 30. gl. 1. n. 7. Wurmſ. conſ. 8. n. 22.*

Vors ſechſte, Poſito, nõ tamen conceſſo, wann gleich in gegenwertigem Falle die requiſita contractus feudalis nicht verhanden; vnd libellirte Güter / mutuo contrahentium conſenſu, für der Lehnshand nicht aufgelaſſen / auch nicht / wie geſambleter Lehnrecht vnd gewonheit iſt / widerumb verreichet vnd empfangen werden. Weil aber dennach dieſer actus von dem vollmächtigen Königl. Hauptmann vnd im Nahmen deß Königes zu Böhmen confirmiret, vnd beſtettiget: ſo iſt dieſe Brüderliche vergleichunge vnd Erbeinigunge zu Rechte krafftig; vnd Inhalts derſelben der Klägeraũthor N von der ſucceſſion der libellirten Güter billich außgeſchloſſen, alſo daß Kläger / vermöge deren in libello producirten ceſſion, an ſtatt deß verſtorbenen N. ſich der libellirten Güter anzumaſſen / oder derwegen beklagten anzuſprechen kein fug noch recht habe: In erwegung / daß N. in dieſe geſambleten hand vnd Erbeinigunge / anderer geſtalt nicht dann vnter dieſer deutlichen condition vnd vnterſcheid genommen vnd gezogen worden / wo ferner er auch ſeine Brüder in dem Churfürſtenthumb Br. zu gleich in die geſamblete Lehn bringen würde: vnnd ſolche condition der Klägern eigenen bekändtnüß nach nicht adimpliret, ... worden: Tum † quod pacta gentilitia de ſuccedendo, per ſuperiorem confirmata ſubſiſtant ac valeant, 33
late

latè firmat Geil. lib. 2. obſerv. c. 128. aſſerens ibid in princ. Pacta
34 & † ſtatuta de mutua ſucceſſione, in caſu deficien-
tium liberorum maſculorũ inter nobiles Germaniæ eſſe
in vſu frequenti, & conſuetudine, hominum memoriam
excedente, valere: Et addit *ibid. Geil. inter alias hanc quo-*
35 *que rationem*: Quod hujuſmodi † pacta & ſtatuta gen-
tilitia favorabilia ſint, ac ad confirmationem agnatio-
nis & proſapiæ omnium maximè ſpectent; Ideoque me-
36 ritò favore digna ſint: tùm † quod conditio nihil po-
nat: *l. ſi quis ſub conditione dandorum. ſi quis omiſſ. cauſ. teſt. Ale-
xand. conſ. 24. attentu. n. 7. vol. 3.* niſi ſit vera ac completa:
l. filiusfamil. §. cum quis. ff. de legat. 3. Socin. conſil. 62. vol. 3. De-
37 *cian. reſponſ. 70. n. 21. vol. 3.* Ideoq; † illâ conditione defi-
ciente deficit inveſtitura: *Bartol. in l. 2. & ibi Iaſ. num. 22.
C. ſi contra jus vel vtil. public. Weſſenb. conſ. 15. num. 34.* Im-
mò, quando deficit conditio, actus habetur, perinde,
ac ſi factus non fuiſſet: *l. cedere diem. de Verb. Sign. l. quis he-
redi. in fin. de condit. & demonſt. Tiber. Decian. conſ. 70. num. 22.*
38 *vol. 3.* Tum † quod ceſſionarius vtatur jure cedentis, ac
ceſſionario eædem, quæ cedenti, obſtent exceptiones.
*l. emtor. vbi Bl. in 1. notab. C. de hered. vel action. vendit. & in l.
per diverſas. quaſt. 18. C. mandat. latè hoc firmat Bronorus à
Sole. in quaſtionib. legalibus. quaſt. 10. n. 3. cum ſeqq.* Siquidem
39 † nemo plus juris ad alium transferre poteſt, quàm ipſe
habet: vulgata *l. nemo plus. ff. de R. I.*

Zum ſiebenden ſo iſts an jhm ſelber notorium, welcher
geſtalt nach abſterben N. die andern belehnete drey Brü-
der N. inhalts dieſer inveſtitur ſich derſelben Güter allein
angemaſſet / davon den ſechſten Bruder vnd deſſelben
Sohn N. ſo wol die Schweſtern; denen ſonſt ex ſta-
tutis Ducatus Glog. die helffte gebühret hette / außge-
ſchloſſen: Item daß ſolche geſamlete Lehn ab anno 1527.
vsque ad annum 1560. vnd alſo vber Rechts verwer-
te zeit / actibus duobus interveniencibus in vbunge ge-
halten worden. Darauß ferner vnwiderleglich folget/
daß libellirte ſambliche belehnunge / vnd Brüderliche
vergleichung zu Rechtkräfftig / vnd vermöge derſelben
klagenden ceſſionarien author, von der ſucceſſion der
40 libellirten Güter außgeſchloſſen worden ſey. Ad †
hoc enim vt probemus, ſtatum, ſeu conditionem bono-
rum, ſufficit vel vnicus actus, cum poſſeſſione longiſ-
ſimi temporis: *argt. c. cum de beneficio de prabend.* prout iſtum
textum ad propoſitum inducit, *Modeſtin. Piſtor. conſ. 22.
num 15. vol. 1. ita diſſerens*: Sicut enim ibi ad probandum
ſtatum beneficij, quod ſcilicet, conſuetum ſit aſſignari
clericis ſecularibus, nihil aliud requiritur, quàm cur-
ſus temporis legitimus, & poſſeſſio continua & pacifi-
ca; vt inquit *Philipp. Franc. in 2. notabil.*

Zum achten; vnd ob ſchon N. die geſambte hand re-
vociren wollen; daß dennoch ſolche revocation weiter
nicht / als in quantum de jure zu gelaſſen / vnd etliche
wenig Wochen hernacher beklagten Großvatter N. an-
gezogene Brüderliche Erbeinigunge / vnd Inveſtituram
in originali bey dem Königlichen Ampt edicet, de ſuo
jure proteſtiret, vnd jhme deſſen eine Ampts-recogni-
tion mit getheilet. Item / daß ſolche proteſtation be-
klagten Vattern Vormunde nicht allein widerholet:
ſondern auch nach abſterben deß N. wegen der libellirten
Lehngüter / beklagten Vattern vnd deſſelben Bruder die
Lehn alleine verliehen / vnd darinnen deß N. mit keinem
worte gedacht worden: noch ſonſten erwieſen / daß er
nach N. Tode die Lehn geſucht oder erlanget. Es iſt
aber klares vnnd verſehenes Rechtens / daß ſich keiner
der Lehns-ſucceſſion, vermöge einer verſamlunge / &
ratione ſimultaneæ gebrauchen könne; es ſey dann ſach/
daß er erweiſe vnd darthue / daß er nach abſterben deß
Lehnmannes vnd poſſeſſoris die Lehn zu rechter zeit ge-
ſucht habe: De qua conſuetudine: teſtatur *Hieronym.
Schurff. conſil. 16. cent. 1. Hartmann. Piſtor. in conſil. Franco-
furtenſium ſubjecto, qq. feud. 27. numer. 9. Schrader. in tract.
feudali part. 6. cap. 2. num. 1. Schneidvvin. part. 5. numer. 22.*

vbi tandem concludit ſequentibus verbis: Et proxi-
mior agnatus, & cæteri agnati imputent ſuæ negligen-
tiæ & deſidiæ, daß ſie der geſambten hand nicht haben fol-
ge gethan.

Vors neunde / iſt prætendirtes pactum gentilitium
vnd ſambeliche belehnunge kräfftig / auß ſonderbahrer
zulaſſunge vnd verſehunge der ſtatuten deß Glog. Fürſth.
in dem / vermöge deß erſten articuli ſtatutorũ, den Land-
ſtänden deß Glog. Fürſth. deutlich verſehen; daß ein
jeder mit ſeinen Gütern / ſie ſein Lehn oder Erbe / ſeines
beſten gefallens zu thun vnd zu laſſen / auch dieſelbe auff
Freunde vnd Frembde zuverwenden macht haben ſolle.
Quod † ſtatutum generalibus; vniverſalibus & gemi- 41
natis verbis conceptum; generaliter, ac ita intelligi
debet; vt omnia comprehendat: *l. 1. §. cum vrbem. ff. de
offic. præfect. vrb. l. regula. §. fin. ff. de jur. & fact. ignor. Tiraq.
in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat.*
Vtque nihil intactum relinquat: *Bald. conſil. 305. lib. 1.
Gravet. conſil. 3. num. 1.* Vtque nullus caſus ab illa diſpo-
ſitione generali exceptus vel exemtus cenſeatur: *Paul. de
Caſtr. conſ. 430. col. 3. lib. 1.*

Zu föderſt / weil zum zehenden auff den Inhalt ange-
regten ſtatuti dergleichen Erbvereinigunge vnd pacta
gentilitia, vnter den Landſtänden deß Glog. Fürſtenth.
zu vorhin allwege kräfftig erkandt / auch nach denſelben
in andern Adelichen Geſchlechten die ſucceſſiones ge-
gangen ſeyn: Quælibet † enim diſpoſitio ab vſo & 42
obſervantiâ declarationem recipit; juxta vulgatam *l. ſi
de interpretatione. ff. de Legibus.* Nec ea † quæ certam 43
interpretationem jamdudum habuerunt, mutanda
ſunt: *l. minimè. ff. de leg. l. quod ſi nolit. §. aſſiduo. de adilit.
edicto.* Id quod tam à Jureconſultis, quam ab Impe-
ratoribus factitatum fuiſſe reperimus, qui ſæpius opi-
nionis ſuæ fundamentum non aliunde, quam ex com-
muni obſervatione deſumunt: vt apparet *ex l. filius eman-
cipatus. ad Leg. Cornel. de falſis. & in l. 1. ad finem. verſ. impubes.
Ad Syllan. & §. penult. Inſtit. de ſatisdat.*

Zum eilfften / iſt beklagten Vatter / vnd deſſelben
Bruder / vermöge producirter Brüderlichen ver-
gleichunge / vnd erlangten abſonderlichen Belehnunge/
für Lehns-Erben deß verſtorbenen N. erkleret / auch durch
das Königliche Ampt darzu beſtettiget worden. Dero-
wegen angezogene obſervantia ſtatuti Glogov. ſo viel
mehr in acht zunehmen / vnnd eigentlichen dafür zu-
achten / vnd zuhalten / daß anfänglichen bey dem König-
lichen Ampt zu Glog. libellirte Brüderliche vergleichun-
ge keinen andern verſtand gehabt; dann daß hierdurch in
defectu conditionis adjectæ der N. ſampt ſeiner poſte-
ritet gänzlichen außgeſchloſſen ſeyn ſolte. Etenim † 44
optima agentium declaratio deſumitur ex his, quæ poſt
ſunt: *§. pavonum. vbi gloſ. in verb. deſierit. Inſtitut. de rer.
diviſ.*

In maſſen dann auch vors zwelffte der Klägern au-
thor N. ſelber durch ſeine erklerunge zuverſtehen gegeben/
daß ſeyn Gut N. vnter die libellirte Brüderliche ver-
gleichunge vnd ſämptliche Belehnunge nicht gehörig: in
dem das Gut N. im Glogiſchen gelegen / durch ein Teſta-
ment vnd diſpoſition ſeines Brudern Sohne / zugeeig-
net hat: vnd alſo ſich deß gemeinen Landes privilegij ge-
halten: Tum; quia † nedum verbis ſolum ſit decla- 45
ratio voluntatis: *l. juris gentium. §. pactorum. vbi Dd. ff. de
pact. l. ſi ita ſtipulatus. §. Chryſogonus. de Verb. Oblig.* Sed &
multò magis rebus ipſis ac factis: *l. de quibus. vbi Bartol.
Iaſ. & Dd. ff. de leg.* Quin immò † hæc fortiora eſſe cen- 46
ſentur ad declarandam hominis voluntatem, quàm
ipſa verba: per *text. in c. dilecti filij. de Appellationibus.* Tum
† quia is, qui voluit conſequens, videtur etiam voluiſ- 47
ſe antecedens, id eſt, omnia, ſine quibus illud non po-
teſt procedere: *textus eſt notabilis in l. illud. & ibi Bartol. &
Dd notant. ff. de acquirend. heredit.* Sequentia quippe † re- 48
gulantur à præcedentibus: *text. in l. Lucius. 78. §. pater.*

4. *ad SCt. Trebellian.* nec aliàs clauſula generalis in fine poſita, ad ea refertur, quæ habent propriam & ſpecialem determinationem: *l. doli clauſula. 119. de Verb. Obligat.*

Zum dreyzehenden / den vngeſtandenen Fall zuſetzen: Wann gleich producirte Brüderliche vereinigung vnd geſambtete hand nicht vorhanden / oder dieſelbe für vnkräfftig zu achten: ſo erſcheint doch ex circumſtantiis, daß Klägere an ſtatt jhres autoris, vermöge der Glog. privilegiē zu den libellirten Lehngütern kein ſucceſſions-Recht haben / oder wider Beklagten revocatoriâ feudi agiren können: ſondern Beklagter ob commodum poſſeſſionis billich von angeſtelter klagen zu abſolviren vnd loß zu zehlen ſey. In ſonderlicher betrachtunge / daß Klägere nicht verführet / oder verführen können; daß der Verſtorbene N. oder deſſelben ceſſionarij nach N. Tode / in jahr vnd tag / dem Lehn gebürliche folge geleiſtet haben. Ob nun wol vermöge der Glogiſchen privilegien, Bruder vnnd Bruderkinder auch andere nechſt geſipte Freunde manliches Stammes geſamlete hand mit einander haben: ſo kan doch kein agnat ſich deſſelben ſucceſſions Rechtens anderer geſtalt gebrauchen; dann wann er innerhalb jahres vñ tages à tempore mortis poſſeſſoris, die Lehn geſuchet vnd erlanget hat; in verbleibung deſſen / verleuret er das Jus ſimultaneæ ſibi ex privilegio competens; tum † quia propter omiſſam feudi recognitio-

49 nem, ſive inveſtituræ petitionem, feudum amittitur: *c. 1. in princ. quæ fuit prima cauſ. c. a. 1. in pr. de Capit. Corradi. c. 1. §. fin. de prohibit. feud. alien. per Frider.* tum, quod † ſimultanea

50 inveſtitura, ſive, jus ſimultaneæ Inveſtituræ amittatur ex iiſdem cauſſis; ex quibus cauſſis vaſallus feudo privatur: *vt pluribus firmat Schrader. in tract. feudali. 2. part. 9. p. pr.*

51 *ſect. 6. n. 18. cum ſeqq.* tum † quia is, qui ex legitimâ cauſâ, jus ſimultaneæ Inveſtituræ amiſit, revocatoriâ feudi experiri non poteſt: ſed poſſeſſor abſolvendus eſt: *Hartm. Piſtor. qq. feud. 20. n. 33. E. V. actio.* Concludens itaque aſſero; quod tale pactum fraternitatis ſucceſſorium, conſideratis circumſtantiis, valeat, non in vim, pacti cōfraternitatis ſucceſſorij, ſed in vim contractus feudalis.

52 Erſter † Artickel auß den Glog. ſtatutis, &c. darnach ſich dißfals zu richten.

Erſtlich / daß nun / vnd hinfort zukünfftigen vnd ewigen zeiten im gantzen Fürſtenthumb vnd Weichbilden darein gehörig / daß ein jeglicher ſein Gut / oder Güter / ſie ſeyen Lehn oder Erbe / vnnd eigene Güter / mit bewuſt / willen vnd zulaſſung Kön. M. Mayt. vnſers aller gnädigſten Herrn / Hauptleuten / deß Fürſtenthumbs / wie vormals vnd allzeit bißhero gebraucht vnd gehalten iſt. wann das jhme geliebet / verkauffen / verſetzen / vergeben / an freunde / frembde / vnd wem er wird wollen / wenden, damit nach ſeinem gutdüncken / eygenen beſten gefallen zu thun vnnd zu laſſen macht haben ſolle: Außgenommen / Geiſtlich / Bürger / vnd die / ſo Bürgers recht haben; auch von Vatter vnd Mutter nicht Ritters art geboren ſeyn, dem ſoll kein Gut verkaufft / verſetzt noch zugeeignet werden: es wehre dann / daß der / oder die von Römiſcher Keyſerlichen Mayt. geadelt / auff dem Lande wonhafftig / mit dem Land leiden / vnd ſich Adelichen hielten / nach weiterem inhalt eines ſonderlichen Brieffes darüber außgegangen / &c.

CONSVLTATIO CI.

Thema.

De Conſuetudine, qua Creditores tenentur pro rata ad evictionem.

SVMMARIA.

1 Status controverſiæ.

2 Notorietas conſuetudinis, ipſaque conſuetudo, vt & ius quodlibet, neque ex ſcientiâ ſubditorum probatur, neque per ignorantiam eorundem refutatur.

3 Acta & præiudicia notorium inducunt, nec vllam probationem extrinſecam exigunt.

4 Ius generis, ſimul etiam eſt ius ſpecierum.

5 Conſuetudo, quæ publicum bonum adiovat, promovens ſolutionem debitorum, invitans ſubditos ad emtionem prædiorum obæratorum, aliaque declinans incommoda, minimè reprobanda.

6 Præceptum hoc, neminem eſſe lædendum, eſt præceptum relatum; in committendo, ſeſe referens ad factum alterius.

7 Emtor læditur ex facto alterius, contra ius, niſi cautio præſtetur.

8 Vt maximum eſt incommodum, cum periculo & iacturâ ſortis vel vſurarum diu carere ſuo debito: ſic ingens eſt lucrum, maturè ſuum conſequi debitum.

9 Conſuetudo hæc, quâ creditores venditoris ad evictionem tenentur, eſt rationabilis.

10 Qui venditor non eſt, ſed venditoris creditor, ad evictionem tenetur, ad quam teneretur venditor, ſi ſolvendo eſſet.

11 Semper in ſtipulationibus & contractibus id ſequimur, quod actum eſt, aut quod vſus approbavit.

12 Creditor venditoris conſuetudine loci ad cautionem pro ratâ tenetur.

13 Proteſtatio annectitur: & 14. quid ſit compromiſſum declaratur.

Species facti talis eſt.

VErmöge der † bekandten / vnd bißher vnſtrittigen gewonheit, vnd Landesbrauch dieſes Marg. Ob. L. da ein jeder / ſo auß einem beſchuldeten verkaufften gute Geld nimet / dem Kauffer pro rata ſeines empfangs die gewehr thun muß: (welche wie ein jedere andere gewonheit vim legis, ſtatuti, vel pacti hat / ratione nimirum effectus) Als iſt dieſe gewonheit genugſam verificirt vnd notoriſch: daß man mit grund vnd warheit ſich darauff referiren könne. Kan aber faſt hart vnd ſcharff angefaſſet werden Primò, quod non ſit: Secundò, quòd rationabilis non ſit: Tertiò, quod N. actorem non obliget. 1

Ac primò infertur non eſſe notoriam; vel omninò nō eſſe hanc conſuetudinem inde ꝓbatur: Weil N. auch von den fürnembſten dieſes Orts davon nicht berichtet werden können. Aber hierauff iſt die gründliche Antwort: Notorietatem † conſuetudinis, ipſamque conſuetudinem, vt & jus quodlibet, neq; ex ſcientiâ ſubditorum probari: neq; per ignorantiam eorundem refutari: Id enim ſi eſſet, ne civile quidem jus eſſet: aut notorium dici poſſet. Multi enim etiam magni viri id ignorant: eorum tamen ignorantiâ non obſtante, jus civile nihilominus notorium eſt, & dicitur. Acta † verò, & præjudicia notorium inducunt, nec vllam probationem extrinſecam exigunt: *c. fin. extr. de cohabit. cleric. Bartol. in l. 4. §. condemnatum. nu. 23. ff. de re judic. gloſ. & Dd. in c. quoniam. extr. de prob.* 2 3

Quibus jam dudum conſuetudo hæc facta eſt notoria: Eorumq; aliquot in recenti adhuc ſunt memoria judicis & partium. Vnd wird dieſe conſuetudo jhren ex præjudiciis wolgemachten geraumen mantel (maſſen jhn gegentheil pompoſè loquendo, nennet) wol behalten / vnd damit alle deß gegentheils Sturmwinde auffhalten / vnd wider dieſelben ſteiff vnd feſt ſtehen: bevorab / weil die Kauffhandelung / ſo bey der exception mit N. beygelegt ſolche caution ſelbſt ein Landbräuchliche gewehr genennet wird: atque ita tota die practicati infinita exempla, & per totam regionem notoria docent. Daher dann dieſem nichtigen vorgeben leicht zubegegnen iſt / in deme geſagt wird / N. könne den allegirten Indicus nichts entnemen / cum de eadem facti ſpecie non loquantur, & cum falſa ſint præſuppoſita, quibus in hac cauſâ ſuperſtrui nihil poſſit. Dann ob es freylich eadem facta in ſpecie nicht ſeyn / vber welche die præjudicia ergangen / tum inter ſe, tum etiam cum hoc noſtro

facto,

facto, de quo hic quæritur; ſo ſind ſie doch eadem io
genere & in jure. Genus idem eſt; quia credita ſunt
omnia vendito prædio adhærentia, quia creditores ſunt
omnes venditoris, in ſolutum volentes accipere pre-
tium, quia deniq; factum in genere eſt idem: velle ſcili-
4 cet in ſolutum accipere pretium. Jus idem eſt: quia jus †
generis ſimul etiã eſt jus ſpecierum. Præcipit jus & con-
ſuetudo loci in genere, vt creditores caveant, ſi in ſolu-
tum accipere velint pretium. Ergo ſive Titius, ſive Sem-
pronius, ſive Petrus, ſive Paulus ſit, à quo exigitur cau-
tio, dummodò creditor ſit venditoris, verum eſt illum
jure obligari ad cautionem præſtandam, ſi cõſequi pre-
tium velit. Dieſes nun alſo geſetzet / eſſe nimirum, &
notoriam eſſe conſuetudinem, iſt die frage an ſit ratio-
nabilis. Quod ſit rationabilis & conſentanea juri com-
muni iſt droben außführlich dargethan. Quod non ſit
rationabilis leſt N. mit vngrunde ſich beduncken. Machet
erſtlich ein groß præambul de Sententia Baldi Conſue-
tudinem ſine ratione procedere, quod ea dudum ſit
exploſa: Item; quod odioſa, & contra jus introdu-
cta coosuetudo non amplianda, ſed reſtringenda ſit:
beweiſet, hanc etiam conſuetudinem irrationabilem
eſſe: cum per eam indebitè graventur creditores: cum
bono publico refragetur: cum denique juris funda-
mentum evertat: Neminem eſſe lædendum. Rheto-
riſiret ein wenig darauff, quando ſcribit: An non ratio-
ne careret talis conſuetudo, etiamſi probaretur? An
non odioſa, & contra jus introducta dici mereatur,
quæ lædit jus tertij; quæ cautionem evictionis præſtare
injungeret illi, qui prædij N. venditor nunquam fuit:
Das præambul leſt man in ſeinem werth vnd vnwerth
ſtehen. Ad probationem iſt die Antwort; per inficia-
tionem. Minimè enim hæc conſuetudo publico bo-
5 no refragatur; quin potius publicum † bonum pro-
movet, promovens ſolutionem debitorum, invi-
tans ſubditos ad emtionem prædiorum obæratorum,
aliaque declinans incommoda, quorum ſupra prolixè
facta eſt mentio. Wird auch vom gegentheil nicht erwie-
ſen: quod publico bono refragetur, niſi quatenus læ-
dat jus tertij, contra juris principium & præceptum,
quo cavetur: neminem eſſe lædendum. Minimè per
hanc ipſam verò conſuetudinem à vulgato juris princi-
pio (neminem eſſe lædendum) receditur: Minimè
alius indebitè gravatur: minimè contra jus læditur.

Dann ob ſchon die cautio pro ratâ à creditoribus pro
gravamine & læſione gehalten würde / wie ſie dann in
eventum evictionis ſecuturæ freylich graviret vnd lædi-
ret: kompt doch ſolche læſio, ſolch gravamen her ex facto
proprio, non ex facto alieno, id eſt, non ex facto emto-
ris rem obæratam ementis; ſed ex facto ipſorum credi-
torum, venditori mutuantium, eoque vel eventuali,
putà ſi venditor poſt acceptam à creditoribus pecuniam
bonis excidat; & non ſolvendo eſſe incipiat; vel vo-
luntariò; putà, ſi jam dudum obæratus ſit venditor,
quando pecunia ipſi creditur. Sibi ergò impotent cre-
ditores: quare crediderint pecuniam homini obæra-
to: ſi, quod inde ſequatur incommodum, ſibi habe-
ant eventuale damnum, ex proprio mutui facto emer-
gens. Vnd hat das præceptum juris, Neminem eſſe
lædendum dieſen eigentlichen außdrücklichen verſtandt:
6 Ex facto alterius † neminem eſſe lædendum, aut inique
gravandum. Eſt enim præceptum relatum, referens
ſeſe ad alterum in committendo, vt communiter an-
notant *gloſ. Schneidvvin. & Dd. in §. Iuris præcepta. Inſtit. de
juſt. & Iur. & in l. juſtitia.* 10. §. 1. *ff. eod.* Atqui ex facto
ſuo proprio læduntur creditores venditoris, & gra-
vantur in eventum per cautionem, non ex facto em-
toris; qui quod facit, nullius cum injuriâ efficit. Læde-
7 renturque: ex facto alterius, atque ita contra jus ipſe
emtor [illegible] Gravaret enim ipſum
nomina, [illegible] alienum: tantum-
que abeſt, hanc coosuetudinem ex facto alterius læ-
dere creditores, vt potius per cootrariam conſuetudi-
nem, ex facto creditorum lædatur emtor: tantum deni-
que abeſt, rationi & juris principio, (nemioem eſſe læ-
dendum & gravandum) hanc conſuetudinem repu-
gnare: vt potius idem propugnet, caveatque, ne ex
creditorum facto lædatur emtor. In deme auch N.
offtermals ſetzet: Hanc conſuetudinem juri communi
eſſe contrariam: gibt er damit zuverſtehen: quod non
ſatis attentè legerit jus commune: Sonſten würde er
ſich auff die textus wol finden / in quibus conſuetudo
hæc plus quàm manifeſtè fundata; maſſen oben erwie-
ſen. Kan auch vel cæteris creditoribus eoofiteonbus
je nicht paſſiren / daß geſetzt wird / es habe N. auß dem ver-
kauff deß Guts N. auch das allergeringſte commodum
nit zugewarten. Dann iſt es nicht ein groß commodum
durch den verkauff dieſes Guts zur bezahlung kommen?
Die ſonſten noch lange genugſam ſich hette verziehen mö-
gen. Ipſi creditores reſpondeant, qui hactenus pro cau-
tione redditâ ſuum acceperunt debitum, & contra con-
creditum N. actorem teſtimonium exhibeant. Die ver-
nunfft zwar gibt einem jedern / gleich wie es ein † groß in- 8
commodum iſt: cum periculo & jacturâ ſortis vel vſu-
ratum, diu carere ſuo debito: Alſo iſt es hinwiderumb ein
groß commodum: maturè debitum ſuum conſequi.
Was ſonſten allegiret wird de conſenſu omnium ad in-
ducendam conſuetudinem neceſſariò, hat wenig zube-
deuten: Non enim hic verſamur io terminis nudæ coo-
ſuetodinis, cujus cauſſa ſit tacitus populi conſenſus, ſed
ejus, quæ vim habeat ſtatuti, quæque jus ſit ſcriptum ab
Imperatore privilegij jure confirmatũ. Bleibt demnach
vnwiderſprechlichen wahr: Conſuetudinem † hanc, quâ 9
creditores venditoris ad evictionem tenentur, rationa-
bilem eſſe. Folget nun ferner. An hæc conſuetudo obli-
get N. Actorem. Dieſes wird auch verneinet ex hoc fun-
damento: quia creditor venditoris, veoditor prædij N.
nunquam fuit. Aber was iſt das für eine vngereumbte
conſecutio. N. non vendidit prædium N. Ergo oon ob-
ligatur cõſuetudine, quæ vult, vt creditores venditoris,
caveant emtori de evictione: Immò enim ideo quia † 10
venditor non eſt, ſed veoditoris creditor ad evictio-
nem tenetur ad quam teneretur venditor, ſi ſolvendo
eſſet: & præſtare evictiooem poſſet. Vnd kan zum be-
ſchluß meiſterlich in N. actorem retorqoiret werden: was
de conſuetudine regionis verſtümmelt angezogen wird;
pro ipſius generoſitate, ex *l. ſemper in ſtipulat.* 34. *ff. de
Reg. Iur.* Conſuetudinem regionis ſolummodò in ob-
ſcuris attendi & inſpici debere. Vnd darauff conclodi-
ret: Ergo cum nulla hic ſit obſcuritas: quia clariſſimè
diſpoſitum eſt io jure vt venditor evictionis fidejuſſores
præſtet; ſequitur eum, qui non vendidit, fidejuſſores da-
re non teneri. Dann in allegatâ lege ſemper, ſtehet vn-
verſtümelt alſo: Semper † in ſtipulationibus & in contra- 11
ctibus cæteris id ſequimur, quod actum eſt, aut ſi non
apparet, quod actum ſit, erit cõſequens, vt id ſequamur,
quod in regione, in qua actum eſt, frequentatur. Ergo
N. contrahens cum N. emenſque ab ipſo prædium N.
id egit expreſſè; Vt creditores venditori ſuccedentes,
inque ſolutum accipere volentes pretium, caveant de
evictione, id ſequendum eſt, quod & ſequendum & ob-
ſervandum eſſet tametſi nihil de eo in contractu eſſet
actum: cum in regione, inq, hoc Marchionatu hoc idẽ
frequentetur: Darnach abermal zu ſehen / daß gedachte
maximam, in obſcuris ſcilicet ſolummodò attendi con-
ſuetudinẽ regionis debere. N. Jhme ſelber fingiret, vnd
mit nichten probiret daß auch die darauff ſimulirte con-
cluſio ſich ad propoſitum gar nit reime. Muß alſo die
conſuetudo hujus regionis feſt ſtehen vnd wahr ſeyn vnd
bleiben: Et † loci coosuetudine ad cautionem pro ratâ 12
teneri.

Hierauff nun vnſchuldig beklagte N. laſſen die wider-

13 rechtliche proteſtation † vnd einwenden anderer geſtalt nicht/als in quantū de jure zu: bitten dieſelbe im ſprechen zuvbergehen: Sintemal der Abſchied oder compromiſs (den vermöge dieſer Ampts Cantzley ein jeder Abſchied/
14 da die Parten auff gewiſſe ſatze gewieſen werden / ein † compromiſſum genennet wird/ad vſum fori gezogen) allein von zweyen ſatzen beſagt / die jedes theil einbringen ſoll. Daß aber die bekandte vnd bißher vnſtrittige gewonheit vnd Landesgebrauch dieſes Marg. Ob. L. vermög deſſen ein jeder / ſo auß einem beſchuldeten verkaufften gut Gelt nimbt / dem Kauffer pro ratâ ſeines empfangs die gewehr thun muß / (welche / wie ein jedere andere gewonheit vim legis, ſtatuti vel pacti hat / ratione nimirum effectus) vom Kläger verneinet wird / verhoffet man / daß ſolche gewonheit genugſam verificiret; auch ſonſt bey den Herren Vrtheilsfaſſern notoriſch ſey: Auff den vnverhofften Fall aber / da dißfals einiger ſcrupul vbrig ſein ſolte / iſt man erbötig / ſolche gewonheit durch Amptsſchein / ſo viel noth / zubeweiſen. Wider das vbrige ſagt man generalia facti & juris vnd weiſet ſich ſelbſt / weil H. Kläger die gewehr pro ratâ nicht thun; noch individuam conditionem contractui annexam erfüllen wollen / daß er dahero ſich ſelbſt arctiret, vnd in morâ recipiendi geweſen. Wollen aber beklagte wider die weitleufftige vnzulaſſige proteſtation contra proteſtiret, vnd gebetten haben; wie zuvor vberall / in ihren ſätzen geſchehen: Stellens hiemit zum fruchtbaren Vrthel.

Contraproteſtation der N. N. vnſchuldig beklagten; contra N. vnbefugten Klägern.

RESPONSVM CII.

Quæſtio.

An ſtupidus vxori ſuæ dotalitium conſtituere poſſit?

NOTABILIA.

1 Status Controverſiæ.
2 Certi ſunt mente captorum gradus.
3 Potius præſumitur ſtupidum magis quem eſſe, quàm ſtolidū aut mente captum.
4 Qui facit omnia, quæ ſanus facere poteſt, potius præſumitur ſtupidus, quàm ſtolidus.
5 Ad matrimonium contrahendum requiritur conſenſus, animique integritas.
6 Mente capti comparantur in iure minoribus.
7 Furioſi dilucida intervalla habentes, validè poſſunt contrahere, & teſtamentum facere.
8 Pro inſtrumento præſumendum.
9 Ea quæ de furioſis & mente captis in iure teſtamentorū ſunt ſcripta, de ſtupidis intelligi non debent.
10. Feuda in Marchionatu ſuperioris Luſatiæ ſunt impropria & degenerantia, oppignorationi, itemque alienationi ſubiecta.
11 Vxor licet dotem marito non adferat, attamen ei debetur dotalitium, ſi non iure dotis, ſaltem iure alimentorum.
12 Cauſa dotis eſt favorabilis.
13 Privilegium non poteſt tollere ius alimentorum.
14 Gerada exemplo mobilium præſcribitur anno.
15 Non valenti agere, nulla currit præſcriptio.

CASVS.

1 NObilis † quidam ſtupidus dotalitium conſtituit vxori ſuæ, quæritur an valeat? Pro affirmativa allegabam.

Primò, quia non conſtat, an & in quantum fuerit
2 mente captus: &, in quo gradu: cum † certi ſint mente captorum gradus. Inque dubio præſumitur: quod quam minimè fuerit ſtolidus, niſi contrarium probetur: *c. fin. de ſucceſſ. ab inteſt. l. filium de acquir. heredit. l. quidam. 27. de condit. Inſtit. Dd. in l. ſi cum dotem. 23. §. ſin autem. ff. ſolut. matrim.* Quin † potius ex omnibus apparet, 3 ſtupidum eum magis fuiſſe, quàm ſtolidum aut mente captum. Fecit † enim & facere potuit omnia, quæ facere ſolet ſanus. Fuit compater: vſus eſt Sacramento, &c. 4

Secundò, à majori ad minus: Si potuit contrahere matrimonium, potuit etiam vxori dotalitium conſtituere: Ratio connexionis: quia † ad matrimonium 5 requiritur conſenſus & animi integritas. Si ergo potuit conſentire, & per conſenſum contrahere matrimonium: potuit etiam conſentire atque dotalitium conſtituere.

Tertiò: Mente † capti comparantur in jure minori- 6 bus. At minores etiam ſine curatoris conſenſu poſſunt validè contrahere & alienare: nec reſtituuntur ob ætatem, niſi enormis adſit læſio. Ergo idem de mente captis dicendum: cum eadem vtrobique ſit ratio, idemque jus. Quod ſi mente capti, multò magis ſtupidi.

Quartò, furioſi † validè poſſunt contrahere, & teſta- 7 mentum facere, quando habent dilucida intervalla: quæ dijudicanda ſunt ex actu ipſo: Ratio eſt; quia propter inopiam mentis prohibentur. Quod ſi ergo mente valeant, ceſſat juris diſpoſitio: *Vid. Petr. Heig. lib. 2. quæſt. 38. num. 30.*

Quintò, In dem Leibgedingsbrieffe ſtehet / mit meinem guten zeitlichen rath vnd bedencken / bey dieſem meinem Gott lob friſchem geſundem Leibe / ſie verleibgedinget haben / ꝛc. Ratio eſt, quia † pro inſtrumento præſumi- 8 tur. Idq; confirmatum eſt teſtibus: qui confirmant den Leibgedingsbrieff: & per conſequens teſtati ſunt de voluntate nō minus quam de facto & voluiſſe & feciſſe eum, quod voluit: *Maſcard. vol. 2. concl. 905. n. 1. 2. 3. 4. & 5.* Et qualis apparet cōtractus in primâ ſui figurâ, talis verè præſumitur fuiſſe & eſſe. *Bald. in c. 1 in fin. de feudo dato in vic. l. commiſſ.* cum manifeſtè dicatur conſtare illud, de quo eſt inſtrumentum: *vt notat Bart. in l. 1. in princ. col. 2. verſ. venio ad rationem. ff. de nov. oper. nunt.* dum illa dicatur probatio probata, quæ fit per inſtrumentum: *Bald. in l. intereſt. in vlt. not. C. de ſolut. & in l. quoties in fin. C. de judic.* Et requiruntur in contrarium probationes efficaciſſimæ: *vt not. Alex. conſ. 28. col. 3. verſ. præterea dicta præſumtio, vol. 5. Caſtrenſ. conſ. 58. n. 1. & 2. vol. 2.* Nam qui pro ſe inſtrumentum habet, fundatam habet intentionem: donec per contrariū inſtrumentum, aut per quinq; teſtes aliud probetur: *l. teſtium. C. de teſtib. l. cum precib. ibiq. Dd. C. de probat. §. item verborum. Inſtit. de inutil. ſtipulat. Gail 2. obſerv. 71. l. in except. de probat. Maſcard. de Probat. vol. 3. concl. 1318. Menoch. lib. 3. præſumt. præſ. 132. n. 22. Ratio eſt: quia vnumquodq; eo diſſolvi debet modo, quo eſt colligatum.*

Sextò in toto inſtrumento omnia prudenter ſunt diſpoſita. Ipſe etiam ſubſcripſit & ſignavit: & ſubſcripſit prudenter: Eraſ. von Gerſt. zu Maltz / meine H. nd. Ergò à claris verbis non eſt recedendum: *l. ſi quis ſtipulatus. ff. de Verb. Oblig. Gravet. conſ. 239. Pariſ. conſ. 30. n. 20. vol. 1.* Eſtq; vulgatum: verba in quolibet inſtrumento operari aliquid debere: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. hæc autem. ff. quod quiſq; Iuris. Gravet. conſ. 118. n. 19. & conſ. 135. n. 24. Pariſ. conſ. 78. n. 15. vol. 1. vbi dicit: Verba non debere fruſtratorie eſſe appoſita: Gail. 1. obſerv. 33. nu. 6. Schurff. cent. 1. cent. 32. num. 12.* Item quodlibet verbum ſuum habere miniſterium, ſuam vim, ſuum denique effectum, vt dicit *Bald. in l. 1. ff. quod met. cauſ.* Immò ne Syllaba in contractibus otioſa eſſe debet. Idem *Bald. in rubric. in 9. quæſt. C. de contrahend. empt. Iaſ. in l. fin. in princ. num. 5. ſi cert. petat. Moller. 1. Semeſtr. 26.*

Septimò, ea † quæ de furioſis & mente captis in jure 9 teſtamentorum ſcripta ſunt, de ſtupidis (von denen die da Alber ſeyn) intelligi non debent: *Viglius V. Inſtitut. Witteb. lect. pag. 839.*

Octavò,

Octavò, vi privilegij deß Landes potuit alienare & onerare feudum. Inmaſſen dann die Wort deß Ober-Lauſitziſchen Landesprivilegij dißfals gantz klar ſeyn: Daß ein jeder mit dem ſeinen zuthun vnd zulaſſen habe/ vor dem andern vngehindert. Videantur, quæ de effectu hujus clauſulæ tradit: *Aretin.conſil.76.num.3. Grat.conſ.9. num.133. Roland.à Vall.conſ.42.num.12 volum.1. Pariſ.conſ.23. num 41. volum.1. Menoch conſil.1. num.127.* præſertim cum feudum datum ſit, ut de eo diſponi quilibet poſſit, omnium contradictione remotâ, & cum clauſulâ: faciendi quicquid placuerit: Jr eygenes Gefallens. *Pariſ. conſil.23.num.41.* Quæ clauſula inprimis privilegio hujus loci, & etiam ſpeciali inveſtituræ feudorum reſpondet: magnæque eſt importantiæ, adeò, ut ſtante hac clauſula vaſallus diſponere poſſit in præjudicium agnatorum, in quaſcunque perſonas: *Affl.ct. & alij in cap.1. §. ſi feudum ea lege, ſi de feud. fuerit controverſ. cont. Iacob. verb. & cum pacto. num.15. & 16. Iaſ. in l. fin. num.4. & ſeq. C. de jur. Emphyt. Alexand. conſil.106. num.3. volum.4.* Idque propterea, 10 ſicuti dictum, cum † feuda in Marchionatu hujus ſuper. Luſat. utpote impropria & degenerantia ſimpliciter ſint alienabilia, oppignorationi, alienationi itemque exolutioni æris alieni indiſtinctè ſubjecta: Et hoc ex privilegio Maximiliani. Non ergò dubium, quin conſuetudo & privilegium feudi onerandi, ejuſdemque alienationem permittens, etiam in præjudicium agnatorum valeat. *Alvar. cap.1. in prin. qual. feud. olim. Iacob. de Sanct. Georg. verb. & cum pacto. Curt. in tr. feud. part. 4. num.109. Schrad. p. 6. c. 2 num.55.*

PRO NEGATIVA.

Primò objicitur, quòd habuerit Curatores: qui bona omnia adminiſtrarunt. Er iſt keines Pfenniges mechtig geweſen. Reſp. Principium petitur. Quæritur enim primum, an debuerit habere curatores: & an jure habuerit? Die Lehensvettern haben ſich dazu gedrungen/ vnd ſich dazu ſelbſt offeriret: weil ſie gern die Lehen gehabt hetten: Derwegen ſie auch nicht zugeben wollen/ daß er freyen ſollen. Vnd iſt der eine Lehensvetter der Davus ſelbſt in hac Comœdia, der diß Weſen allein vbet vnd treibet. Nemo itaque ex facto alterius gravari aut damnum ſentire debet, ſecundum vulgaria.

11 Secund. obj. uxor hat † keine dotem ins Gut bracht. Ergo hat jhr auch kein Leibgedinge erfolgen. Verum huic objectioni reſpondetur, quod tamen debeatur dotalitium, ſi non jure dotis, ſaltem jure alimentorum. Viduis enim dotalitium ex diſpoſitione potius legis, quàm hominis debetur: Idque diuturnâ, immò longiſſimâ, adeoque immemoriali conſuetudine apud Saxones invaluit: ut uxoribus dotalitia, ad compenſationem dotis, quam univerſam maritali jure lucratur maritus, in feudo conſtituantur: *Georg. à* Rothſchütz *in tract. de dotalit. artic.1. num.2. verſ.* Dann ſo die Fraw einige. & *num.13. ibi:* Darauß ergiebet ſich auch. *juncto verſ.* Dañ nach gemeinẽ. *Hartm. Piſtor. lib.1. quæſt.4. nu.1. Schneidw. Inſtit. de hered. quæ ab inteſt. defer. tit. de ſucceſſ. juris Saxon. int. marit. & uxor. n.43. ibi: Quartò debetur vidua nobilis. Ioach. à Beuſt. in tr. de jur. connub. part.3. cap.9. de dotalitio.* in tantum, ſive maritus in vita ſuâ dotalitium uxori promiſerit, ſive etiam nihil de eo convenerit: Utroque enim caſu heredes mariti, ceterique feudi ſucceſſores dotalitium viduæ præſtare, atque conſtituere tenentur: *Schneidw. d. tit. de ſucceſſ. jur. Saxon. int. vir. & uxor. num.43. verſ. & regulariter inter nobiles. & n.45.* Rothſch. *dict. tract. de dotalit. dict. art.1. n.16. verſ.* vnd hieraus mag die nachgelaſſene Wittfraw. *Hier. Schurff. conſ.51. nu.3. Hartm. Piſtor. dict. lib.1. quæſt. 4. num.1. & 2. Beuſt dict. part.3. c.10. incip. Si vivente marito nullum dotalitium uxori conſtitutum ſit.* Vnd hat ein jeder maritus wol macht/ etiam jure Saxonico & conſuetudinario, maſſen zuvor erwehnet/ ſein geliebtes Weib ex conjugali affectione, ultra æqualitatem dotis zubedencken vnd zuverſorgen: Æqualitas enim dotis & donationis propter nuptias, *de qua in Novel. 92. § fin.* hodie in uſu non eſt: *Reuſner. deciſ.4. n.35. lib.1.* minimeque prohibetur maritus etiam majus dotalitium conſtituere, quam eſt dos. *Ibid.*

Tertiò, die beſchwerten hette ein privilegium, daß keiner ſine conſenſu reliquorum was de feudo alieniren, viel weniger daß Lehen graviren ſollen. Verum reſpondetur: Ipſi nunquam conſenſiſſent: tum † & cauſſa dotis eſt 12
favorabilis: ipſum onus dotalitij eſt redimibile: nec † 13
poteſt privilegium tollere jus alimentorum.

IN SECUNDA Inſtantia proponebatur ulterius.

Monitur Aſin. von Gerſt. zu Maltz Anno 91. Vidua mater cum liberis poſſidet bona defuncti in ſeptimũ uſque annum: Septimo anno tranſit ad ſecunda vota, nec vult cedere bonis, niſi habeat, ſibi quod debetur. Sie ſey dann zuvor abgeſtattet: petitque præter dotalitium geradam. Quæritur an jure petatur gerada ſeptennio poſt mortem mariti elapſo? Affirmat vidua: negant heredes: & objiciunt exceptionem præſcriptionis: Præſcribitur enim gerada, † exemplo mobilium, anno. 14
Vnd weil ſie nach gehaltenen 30. ꝛc. Die Gerade nicht petiret: wehren ſie jhr dieſelbe nunmehr nicht ſchuldig. Idque eo magis: cũ individua plurima, an Schafen vnd Rindviehe/ à die mortis teſtatoris ſint mutata, aliaque in demortuorum capitum locum ſurrogata. Aſt huic objectioni reſpondet vidua: ſe non fuiſſe in morâ petendi: Hette man ſie vor lengſt abgeſtattet/ ſo hette ſie Vrſach gehabt eines vnd daß andere zu fodern. Quod quia non factum: jure retentionis poſſidet totam hereditatem, & per conſequẽs retinuit jus ſuum: quia non † valenti age- 15
re, non currit præſcriptio: *text. in l.1. §. ne autem. C. de annal. except. Ital. contract. tollend. & in l.1. ff de diverſ. & temporal. præſcript. Wurmſ. tit.6. obſervat.17. Gail. lib.2. obſerv.60. num.3. lib.1. obſerv.140. num.6.* Non valuit agere: quia nemo fuit, contra quem, aut à quo peteretur. Ratio, Die Vnmündigen haben keine Vormünden gehabt/ quos ipſa interim aluit ex bonis paternis. Zu Abhelffung alles künfftigen Mißverſtands Tranſigebatur negotium 13. Septembr. Anno 99. vnnd waren der Witiben gegeben 1300. fl. vor alle zu vnnd Anſprüche an Gerade vnd ſonſtẽ. Item ſie ward quitiret aller zu vnnd Anſprüche; die ſie ſonſt hette leiden müſſen/ weil ſie ſechs Jahr im Gute geſeſſen: Hette müſſen Rechnung thun/ vnd Abſchlag leiden. Tempore retentionis iſt ein groſſer ein vnnd Außzug bey jhr geweſen: hat den Kindern Præceptores halten; vnd andere notürfftige Vnterhaltung vnd Pflegung verſchaffen müſſen/ auch was der gleichen mehr geweſen/ ꝛc.

RESPONSUM. CIII.

Quæſtio.

Si percuſſus per intervallum deceſſerit, utrum ex illis vulneribus præſumatur deceſſiſſe? & quando vulnera pro lethalibus habenda?

SUMMARIA.

1 Lethaliter vulnerans, de occiſo tenetur, etſi per intervallum moriatur vulneratus. 2. Intereſt Reipublicæ, ne maleficia maneant impunita.
3 Aggreſſor tenetur de occiſo.
4 Si quis probaverit, non occidendi animo hominem à ſe percuſſum, remiſſâ homicidij penâ mitius puniendus venit.
5 Crimen contrahitur, ſi voluntas nocendi intercedat.
6 Leges indifferenter contra aggreſſorem permittunt aggreſſo defenſionem cum interneccione, ſive vulnus acceptum ſit, ſive non.
7 Perinde eſt an quis occidat ipſe, vel mortis cauſſam præbeat.
8 Mandans vulnera lethalia vel illethalia inſligi, propter animum vulnerandi & occidendi tenetur ex leg. Cornel. de Sicar.

9 Vulneratus ex vulnere deceſſiſſe præſumitur.
10 Vulnera lethalia duorum ſunt generum: quædam ſubitò ſunt lethalia, quædam ex intervallo.
11 Quando vulnera ſint lethalia, Judicis & medicorum ac Chirurgorum committitur arbitrio.
12 Vulnus illud lethale cenſetur, ſi ex intervallo mors ſequatur.
13 In capite vulneratus ab epilepſia diu nequit eſſe tutus.
14 In delicta contra delinquentem interpretatio eſt facienda.
15 Si vulneratus ſurrexit & ambulavit, ex diuturnitate temporis non præſumitur deceſſiſſe ex illis vulneribus.
16 In contemplatione percuſſionum recurrendum eſt ad judicium medicorum: quorum ſtandum eſt judicio.

VULGARIS, quotidianaque eſt quæſtio; ſi percuſſus per intervallum deceſſerit, utrum ex illis vulneribus præſumamus deceſſiſſe? & an vulnera pro lethalibus ſint habenda? Primò pro affirmativa facere vi-
1 detur *l. ita vulneratus. in fin. princ. ff. ad Leg. Aquil.* ubi † vulneratus lethaliter de occiſo tenetur, etſi per intervallum moriatur vulneratus: putà, ſi alius eundem ex intervallo ita percuſſerit, ut maturius interficeretur, quam ex
2 priori vulnere moriturus fuerat: tum, † quia Reipubl. intereſt, maleficia non debere eſſe impunita, nec malitijs hominum indulgendum: *text. in l. ita fundo. §. conſtituimus ff. de rei vindic. cum allegat. in gloſſ. ibid. in verb. indulgendum.* tum, quia nec facilè conſtitui poſſit uter potius lege teneatur. Unde ſequitur: etiam ea vulnera, pro lethalibus haberi, ex quibus per intervallum vulneratus moritur.
Secundò, quia adeſt occidendi propoſitum: per ſu-
3 prà deducta: Cujus intuitu † de occiſo ſive quaſi neceſſor tenetur aggreſſor, per *text. expreſſ. in l. is qui cum telo. 7. C. ad Leg. Cornel. de Sicar. ubi dicitur:* Is qui cum telo ambulaverit hominis occidendi cauſſa, ſicut is, qui hominem occiderit, vel cujus dolo malo factum eſt commiſſum, legis Corneliæ de Sicarijs pœnâ coercetur. Cui conſentit pro ratione *l. 1. C. eod. ibi:* Si probaverit
4 † non occidendi animo hominem à ſe percuſſum eſſe, remiſsâ homicidij pœnâ mitius puniendum eſſe. Cri-
5 men enim † contrahitur, ſi & voluntas nocendi intercedat: Quæ lex hoc in caſu maximè locum habet, ubi animus, factum & effectum concurrunt: animus inquam occidendi: aggreſſio: effectum vulneratio in capite, &c.
6 Tertiò, Quia † indifferentes leges contra aggreſſorem, permittunt aggreſſo defenſionem cum internecione, ſive vulnus acceptum ſit, ſive non: *l. is qui. C. de ſicar. l. ſi quis. 3. l. ſi ut allegas. 4. l. liceat 5. C. de ſicar. ubi expreſſè dicitur:* Liceat cuilibet aggreſſorem nocturnum in agris, vel obſideorem vias, atque inſidiantem prætereuntibus, impunè occidere, etiamſi miles ſit: melius namque eſt, his occurrere, & mederi, quam accepta injuria vindictam perquirere. Ergò à capitali defenſione ad capitale ſupplicium inferendo, multò magis publicè mortis ſupplicio plecti debet aggreſſor, cum & à privato aggreſſo interfici jure poſſit.
Quartò, pro affirmatione facit *l. nihil intereſt. 15. ff. de in-*
7 *jur. ubi dicitur:* nihil † intereſſe quoad effectum pœnæ *l. Corneliæ de Sicarijs*, occidat quis, an cauſſam mortis præbeat. Atqui cauſſam mortis & internecionis præbet vulnerans fratrem, per aggreſſionem nocturnam, infligenſque capiti ejuſdem vulnera quinque, ex quibus paulò poſt epilepſia ſecuta vulneratum extinxit.
8 Quinto, Mandans † vulnera lethalia vel illethalia, tenetur ex *l. Cornel. de Sicar.* deque occiſo etſi longo intervallo poſt mandatum, vulneratio & interfectio ſequatur: propter animum vulnerandi & occidendi: *d. l. nihil intereſt. 15. §. 1. ff. ad Leg. Cornel. de Sicar. ubi dicitur; mandator cædis pro homicida habetur. dict. l. Is qui, cum telo. 7. C. eod. ubi dicitur:* Eum, cujus dolo malo factum erit commiſſum. *l. Cornel. de Sicarijs pœnâ coerceri:* Ergò de occiſo vulneratus tenetur, ſi ex intervallo moriatur vulneratus:
Sextò facit hîc, quod tonſor juratò non dixerit, nec
dicere poſſit, vulnus lethale non fuiſſe: Quo † caſu utique præſumitur ex vulnere deceſſiſſe. 9
Septimò, vulnera non ſtatim ſunt illethalia, ſi vulneratus tertio die vel ſequentibus non moriatur. Suntque
vulnera † lethalia duorum generum: quædam ſubi- 10
tò ſunt lethalia, quædam ex intervallo: illa ſtatim, hæc ex intervallo mors ſequitur. 1. Quæ diſtinctio fundata eſt, *in l. ita vulneratus. 51. ff. ad Leg. Aquil.* ubi vulnus lethale dicitur: ex quo per intervallum mors ſequitur;
2. Ideo; quia † Judicis & medicorum ac chirurgorum 11
arbitrio relinquitur, *Bartol. in l. fin. num. 13. ff. de Sicar.* an vulnus, quod ex intervallo mors ſequitur, fuerit le-
thale. Quod enim fieret: ſi † per naturam nullum vul- 12
nus eſſet lethale, ex quo non ſtatim, primo, ſecundo, tertio, vel quarto die vulneratus moreretur: 3. Ita eo: quia præſumtio tantum eſt in dubio, vulnera ſi ex intervallo quis moriatur non eſſe lethalia: quod deſumitur ex vulneris qualitate; *Gail. lib. 2. obſerv. 111. num. 7.* Quæque præſumtio ſumitur ab effectu probabili: ſi enim lethale eſſet vulnus, ſtatim moreretur vulneratus: At hæc præſumtio juris tantum eſt, & contrariâ præſumtione tolli poteſt: quæ ſimiliter ab effectu probabili deſumitur: Si paulò poſt per intervallum moriatur vulneratus: Sique in loco periculoſo acceperit vulnera, Unde probabiliter diu vivere, aut à lethali morbo immunis diu eſſe non potuit; putà,
† in capite vulneratus, ab epilepſiâ diu nequit eſſe tu- 13
tus: Magiſque tum lethale vulnus præſumitur: ſi non adeo ex longo intervallo, ſed paulo poſt, non poſt annum dimidium, aut circiter, ſed intra menſem epilepſia, hancque mors ſequatur. Eſtque vulnus ejuſmodi lethale, non immediatè, ſed mediatè, interve-
niente nimirum epilepſia. Atque ibi † præſumtio eſt 14
contra delinquentem, inque delictis contra delinquentem interpretatio venit facienda: propterea, quod percuſſor operam dedit rei illicitæ: *text. in c. ſignificaſti. elect. 2. §. quod ſi diſcerni de homicid. Dec. conſ. 415. per tot. Gail. lib. 2. obſerv. 111. num. 10.*
PRO NEGATIVA, facit *gloſ. in l. 1. C. de emen-*
dat. ſervor. ubi videtur dicere: Quod in dubio † ſi ſur- 15
rexit & ambulavit poſt triduum, non videtur deceſſiſſe ex illis vulneribus: *Text. eſt in cap. 2. extr. de Cle. percuſſ.* qui dicit, quod ex diuturnitate temporis non præſumatur deceſſiſſe ex illo vulnere. *Bartol. in l. fin. num. 13 ff. ad Leg. Cornel. de Sicar. dicit:* Iſta poſſe dici vera in dubio:
in caſu certi ſtaremus certo: & in hoc, & in † contem- 16
platione percuſſionum eſſet recurrendum ad judicium Medicorum: *l. ſemel. C. de re milit. l. 1. §. 1. de ventr. inſpic. l. comparationes. C. de fide inſtrument. & expreſſè in hoc caſu in c. ſignificaſti. extr. de homicid.* Quando verò non tam ex vulnere, quàm ſupervenienté catharro vulneratus deceſſit; tonſorum adſertioni ſtatur: *dict. cap. ſignificaſti. extr. de homicid. Clar. §. homicid. num. 45. & cap. ſignificaſti. elect. 2. per rationem*: eo, quod perito artifici in ſuâ arte ſit credendum: *text. in l. nemini. C. de advocat. divers. judic. text. in cap. fraternitatis. de frigid. & malefic. Adde huic aſſertioni Alexandr. conſil. 178. volum. 1. Ambor an. conſil. 388. colum. 3. Socin. conſil. 178. volum. 1. Felin. in c. Presbyterorum. de homicid.* ubi tradit: Etiam quid ſi medici variarint in relatione? Et hoc putat relinquendum arbitrio judicantis. *Decius conſil. 415. &c.*

CON-

CONSULTATIO CIV.

Quæſtio.

Quando principalis debitor non eſt ſolvendo, an Creditor fideinſſores ad ſolutionem cogere poſſit? Item, an heredes fidejuſſoris teneantur, ſi promiſſio non exprimat heredem?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Etſi heredis in pactis mentio nulla fiat; plerumque tamen tam heredibus noſtris, quam nobiſmet ipſis cavere ſolemus.
3 Heres repræſentat perſonam defuncti.
4 Hereditas nihil aliud eſt, quam ſucceſſio in univerſum jus, quod defunctus habuit.
5 Sicut defunctus ſe obligavit tanquam fidejuſſor, ita erunt obligati & heredes.
6 Heredi caviſſe intelligitur, qui ſibi cavit: cum pacta ad hered. ſint tranſitoria.
7 Obligationes tam activæ quam paſſivæ tranſeunt in heredes fidejuſſoris.
8 Caſus omiſſus relinquitur ſub diſpoſitione juris communis.
9 Per ſubauditos, dubiumque intellectus jus commune non tollitur.
10 Principali debitore abſente, fidejuſſores ad ſolutionem adigi poſſunt.
11 Principalis debitor prius excutiendus.
12 Ad excuſſionem commode deveniri nequit abſente debitore, cum nulla hypotheca ſive oppignoratio bonorum adſit.
13 Quando debitor non poteſt ſolvere, rectè ejus nomine tenentur fidejuſſores.
14 Vaſallus utile dominium, ſive uſumfructum ad tempus vitæ in feudis obtinet; qui tamen tempore mortis capitat.
15 Debitore non ſolvente, recurſus ad creditores datur.
16 Creditor particularem ſolutionem invitus recipere non cogitur.
17 Creditor non cogitur pluribus pignoribus datis, recepta particulari ſolutione; unam rem pignori datam liberare.
18 Quando verum certumque eſt, quod principalis debitor non eſt ſolvendo, niſi partem debiti; quod tum, non facta alia excuſſione, in ſubſidium conveniri poteſt fidejuſſor principalis.
19 Quando principalis debitor non poteſt ſolvere, heredes fidejuſſoris tenentur reſiduum ſolvere, nec particularem ſolutionem expectare creditor opus habet.
20 Idoneus dicitur, non tantum ex facultatibus, ſed etiam ex conveniendi facilitate.
21 Fidejuſſor ante reum excuſſum conveniri poteſt, ſi principalis debitor eſt moroſus & cavilloſus, atque in ſolutione negligens.
22 Regreſſum habet creditor contra fidejuſſores; ubi conſtat, quòd Creditori, à ſuo debitore ſatisfieri nequeat.
23 Principalis reus, quando non ſolvendo eſſe deprehenditur, quod tum excuti debeant fidejuſſores.

Rathſchlag.

Wann der ſelb ſchuldiger nicht bar auff einmahl zahlen mag/ ob der Gläubiger die Bürgen zur Bezahlung dringen möge? Item an heredes fideiuſſoris teneantur, ſi promiſſio non exprimat heredem?

1 DJe Erben † deß Ehrnv. Geſtr. Hans von Münck w. Ritters/ Hoffmeiſters ſeeliger/ unterſtehen ſich mit zweyerley Behelff zubeſchützen/ wider die Verpflichtung ihres Vatters/ darinnen er ſich gegen dem Erbarn Jac. Herbr. Bürger zu Augſpurg verſchrieben / vor Baſt. von Jeß. vor 6000. gantzer fl. Groſchen: Erſtlich als ob ihres Vatters Verſchreibung ſie die Erben nicht verpflichten noch begreiffen ſolle: Dieweil ſie von den Erben nicht meldet: Zum andern/ wann ſie die Verſchreibung ihrs nicht verpflechten thete / ſo weren ſie dieſelbe Zahlung zuthun nicht ſchuldig. Dann auffn Fall/ daß Baſt. von ſeinen Gütern nicht bezahlen könne / ſollen erſtlich doch zuvor ſeine Güter excutiret werden.

Der erſte Behelff iſt ohne Grund / *per l. ſi pactum. 9. ff. de probat.* Da ſpricht der Text: Wenn † gleich in Verträgen unnd Verpflichtungen von Erben keiner Erwehnung beſchicht / ſo werden doch die Erben von Rechtswegen mit begriffen / auß der Urſachen / daß ein † Erbe die Perſon / deſſen Erbe er iſt / repræſentiret unnd vertritt: *l. herede. l. in omnibus. §. fin. ff. de Verb. Signif. l. cum heredes. ff. de acquir. poſſeſſ.* Eſt enim † hereditas nihil aliud, quàm ſucceſſio in univerſum jus, quod defunctus habuit: *l. hereditas. l. heredem. ff. de Reg. Iur.* Sicut † ergò defunctus ſe obligavit tanquam fidejuſſorem, ita erunt obligati ſui heredes. Nam & † heredi caviſſe intelligitur, qui ſibi cavit, aperti juris eſt; ſiquidem pacta ad heredes ſunt tranſitoria. *d. l. 9. ſi pactum factum ſit. ff. de Probat. uti Godofred. ad leg. hanc lit. d. & e notat.* Nec obſtat. *l. ſtipulatio. § ſi quis ita. ff. de Verb. Obl.* quia loquitur in uſufructu, qui eſt merè perſonalis; ut ibi declarat *Bart. l.* Et quod † obligationes activæ & paſſivæ tranſeant in heredes probatur per *tit. C. de heredit act. & tit. ut actio ab heredit. & contra hered. incip.* Et eſt textus apertus, quod fidejuſſoris heres teneatur *in l. ſi fidejuſſor. C. de fidejuſſor. & §. fidejuſſor. Inſtit. eod.*

Hierwider wollen ſich etliche ſchützen mit den Sächſiſchen Rechten *lib. 1. artic. 6.* als ob da geredet ſeyn ſolte / daß der Erbe nicht ſchuldig ſeyn ſolte die Schuldt zuzahlen / dafür der Verſtorbene Bürge geweſen. Dieweil aber derſelbige Text deß Sachſen Rechts ungewiß / unnd ſich die Exemplaria nicht vergleichen: ſo laſſe ich mich durch einen ungewiſſen Text von gemeinem Keyſer Recht nicht führen / unnd halte mich der Regul: quod † caſus omiſſus relinquatur in diſpoſitione Juris communis: *l. ſi extraneus. ff. de condict. ob cauſſam. l. commodiſſimè. ff. de liber. & poſthum.* Denn es iſt ſonſt auch zu Recht gegründet / daß man † durch erzwungene ungewiſſe verſtande per ſubauditos intellectus, daß gemeine Recht nicht auffheben, ſondern vielmehr alſo erklären ſoll / daß man ſich mit gemeinem Rechte vergleiche: *c. cum expediat. de elect. lib. 6.* unnd ſaget *Bartol. l. in ambiguo. ff. de reb. dub. & Iaſ. in l. captatorias. C. de teſtament. milit.* Da man ſich eines legis, welches unklar iſt / unnd vielerley Verſtand hat / nicht gebrauchen möge / Urtheil zuſprechen / & in deciſione cauſſarum: wie viel mehr dann ſol man ſich vom gemeinem klaren Keyſerlichen Recht nicht führen laſſen durch einen ungewiſſen Text / der in einem Buch oder Exemplar nicht 10
befunden wird / wie im andern: aber dennoch die Elteſten unnd new corrigirten Exemplaria haben den Text dermaſſen / daß er ſich mit dem Keyſer-Recht vergleichet; und wird auch alſo in practica gehalten. Darumb bleibts billich bey der Regula *in l. minimè. l. ſi de interpretatione. ff. de Legib.* Darumb ſtehet der Beſchluß zu Rechte / unnd in der Practica gegründet: Ob gleich Herr H. von M. ſeeliger / in der Verſchreibung der Bürgſchafft von ſeinen Erben keine Erwehnung gethan / ſo verbindet doch die Verſchreibung ſeine Erben Söhne und Töchter / zur Erbſchafft; gleich ſo wol als ſie den Vatter verbunden hat: Sie möchten denn klar beweiſen / daß der contrahenten Meinung dahin gerichtet geweſen / daß alleine Herr Hans vor ſeine Perſon / auff die Zeit ſeines Lebens / unnd nicht ſeine Erben verhafftet ſeyn ſolten. *dict. leg. ſi pactum.*

ff. de probat. welches ihnen zubeweiſen vnmöglich ſeyn
wird.

Deß andern Behelffs halben der Erben / iſt klar im
10 Rechten/wo Baſte. von Jeß. der † ſelb ſchuldige im Lan-
de/vnd an dem Orte/da er die bezahlung thun ſolle/ gegen-
wertig were / vnd zu bezahlen hette, daß man die Bürgen
nicht anſprechen dörffte: Dieweil es aber offentlich vnd
am Tage iſt/daß Ba. von Jeß. der ſelb ſchuldige nicht im
Lande / vnd anderer Ort iſt: ſo folget auch/daß die Bür-
gen mögen zur Bezahlung gedrungen werden: *per text. in
Authent. de fidejuſſor. §. ſi quis igitur. verſ. ſi verò interceſſor. ibi; a-
cerbum eſt eum alibi mittere. ex quo textu ſumta eſt authent. præ-
ſente. C. de fidejuſſor. ubi hoc idem firmant Bartol. Salicet. & alij.
& Bartol. in l. in duabus. ff. de duob. reu ad fin.* Vnnd ob man
hierwider ſagen wolte / ob wol B. von I nicht im Lande iſt/
ſo habe er doch Güter vnter dem Churfürſten zu Sach-
11 ſen/an denen ſey † der Glaubiger ſchuldig der Bezahlung
ſich zuerholen/ehe dann er die Bürgen anſpreche/in Anſe-
hung das Baſt. Güter/gleich ſo wol vnter dem Churfür-
ſten zu Sachſen gelegen / als der Bürgen. Hierauff ſol
reſpondiret werden: Es mangele an deme / daß es ein
perſönlicher Zuſpruch ſey/dadurch dieſe Schulde von
Baſt. muß ermahnet werden/dieweil er je nicht mag zur
Hülffe vnd Einweiſung der Güter geladen werden / nach
Gebrauch deß Landes/ſeines Abweſens halben: So kön-
te man auch zur Bezahlung nicht kommen an ſeinen Gü-
tern beſtändiglich vnd ohne Zanck, darumb halte ſich der
Glaubiger billich an die Bürgen / vnd ihre Güter. So
ſtehet auch die diſputatio faſt zweiffelhafftig: wann gleich
der abweſende ſelb ſchuldige Güter im Lande hette / daß
man deß Bürgen darumb verſchonē müſſe. Dann einmal
12 bleibt der Grund allwege ſtehen/ daß man ad † excuſſio-
nem nit füglich kommen kann / in abweſen deß debitorn:
dieweil allhie keine Verpfändunge der Güter iſt / noch ei-
nige hypotheca, dadurch man abſente reo in rem agiren,
vnd ſich zun Gütern halten möge. So iſt daß auch ein
weiter circuitus, den bonis einen Curatorem zu geben;
man findet auch daß nicht/daß es der Gläubiger ſchuldig
ſey/dieweil er Bürgen hat, dann die ratio conſtitutionis
in Worten/wie der Glaubiger an ſeinem Antheil / auch
ohne lengern Verzug vnd Schaden / ſeine Schulden
von ſelb ſchuldigen bekommen mag/ut tradit *Salicet. in dict.*
13 *Authent. præſent. C. de fidejuſſor.* Weil aber † ſolches allhier
ohne Beſchwerung deß Gläubigers nicht geſchehen kan/
ſo helt er ſich billich an die Bürgen. Vber daß/ſo ſind Ba-
ſtels Güter/die er im Churfürſtenthumb hat zur Bezah-
lung dieſer Schulden nicht gnungſam / vnd mag damit
der wenigſte Theil bezahlet werden / auß der Vrſachen/
daß es beſorglich iſt: Sie werden von den andern Baſtels
Gläubigern allbereit mit Kummer behafft vnd arreſtirt
ſeyn; vnd ob daß nicht wehre ſo ſind es doch Männliche
Lehngüter/daran Baſtel nur die Helffte/vnd ſein Bruder
Fritz vnnd Jeſſe / die ander Helffte hat / vnd hat Baſtel
14 von ſeiner Helffte nicht mehr/dann die † Nutzbarkeit auff
ſein Lebenlang/vnd daß utile dominium: Inmaſſen der
Lehngüter Art vnd juris vaſalli recht iſt; darumb könte Ja-
coben Herbr. nicht ferner geholffen werden; dann zu der
Nutzung der Lehengüter/ſo lange Baſt lebete/nach ſeinem
Tode hette er nichts mehr daran zugewarten; *Docent. Bart.
& Bald. poſt gloſ. & Speculat. in l. ſi finita. §. ſi de vectigalib. & ibi
Paul. de Caſtr. ff. de damno infect. l. peto. §. prædium. ff. de legat. 2.*
Vnd ſind auch die Lehngüter / ſo viel Baſteln daran zu-
ſtändig gegen dieſer Schuld zu rechen gar geringſchetzig/
daß man jährlich kaum ſo viel einnehmen könte / als die
Hauptſchuld jährlichen Zinſe tragen möge: Derhalben
were es im Grunde für keine Bezahlung zuachten, vnnd
15 würde billich † der Zutrit zu den Bürgen verſtattet: *l. ſi lon-
gius ff. de judic. l. non videtur ff. de Reg. Iur.* Non enim per hoc
ſatisfactum cenſetur, ut creditor eum tempore reddere
cogeretur puta poſt mortem Sebaſtiani à Jeſſen / qui
tanquam miles in bellis ſe & vitam periculis ſæpe expo-
nit. Et adde *l. non videntur dato. ff. de reg. Iur.* Aber deß Bür-
gen Erben haben Gott lob an beweglichen Gütern / Vie-
he/Getraide/Kleinoth/Bahrſchafft vnd andern Gütern/
die ihnen pleno dominio zuſtändig vnd alienabiles/reich-
lich ſo viel / daß dieſe 1000. fl. mögen gezahlet werden:
l. ſi longius. ff. de judic. Solches noch klärer anzuzeigen, ſo iſt
am Tage/daß ein Gläubiger nicht ſchuldig iſt / ſeine Be-
zahlung die man ihm auff ein mal / vnd an einem gewiſſen
Ort zu thun pflichtig iſt / thellen zulaſſen/ vnd lange Tage-
Friſt zugeben, vnd die an andern Orten einzumahnen.
Non † enim cogitur particularem recipere ſolutionem 16
creditor invitus: *l. Tutor. §. Lucius. de uſur. Bart. in l. ſtipulatus.
§. decē. ff. de ſolut. l. obſignatione. C. de ſolut.* Et poſſent adduci o-
mnes leges, quæ propter tardatam ſolutionem dimicāt;
& benè facit *l. pignori. ff. de pignor.* ubi † pluribus pignoribus 17
datis non cogitur creditor receptâ particulari ſolutione
unam rem pignori datam liberare. Hierumb folget auch/
wo auch die bewilligte Friſt / oder bald darnach der Schul-
diger an dem Ort/ da er zu zahlen gelobet hat / nicht gar
bezahlen kann/daß er auff die Zeit gnungſam excutiret iſt/
vnd daß man ſich billich zum Bürgen halten mag. Sol-
ches lehret *Iaſon in dict. leg. decem. ff. de Verb. obligat. in gloſ. fin. in
verb. excuſſum dicens. Nota in gloſ.* quando † verum eſt, & 18
certum, quod principalis debitor non poteſt ſolvere,
niſi partem debiti, quod in ſubſidium poteſt conveniri
fidejuſſor, non facta alia excuſſione principalis. Solches
wil alſo offentlich der Text *in §. ſi quis igitur. Authent. de fide-
juſſ. ibi*: Si verò non voluerit recipere ſecundum hoc, ad
fidejuſſorem veniat, & ab illo, quod reliquum eſt, ſumat.
Sufficit ergo debitorem in termino ſolutionis non eſſe
ſolvendo, vel in toto, vel in parte debiti: cujus dies ceſſit
& venit: & hoc etiam planè explicat textus *in Authent.
præſente. C. de fidejuſſor.* Nun iſt am Tage/ daß die jährliche
Nutzung von Baſt Lehensgütern / gar fern ſich ſo hoch
nicht erſtrecken / als dieſe Schuld: ja ſo man die fructus
vnd Nutzung wil rechnen/deductis impenſis, ſo werden
ſeine Lehngüter kaum vnd weit nicht ſo viel ertragen mö-
gen / jegliches Jahres/als die 6000. fl. zu Zinß tragen
möchten wo das 100. fl. auff 5. fl. wider kauffs weiſe ange-
leget worden were / darumb bleibet vnd iſt der Beſchluß
wahr/was Herbr. von den Zinſen vnd Nutzungen die all-
bereit von Bartel von Jeß. Lehngütern vertaget vnd ver-
fallen ſeyn / zur bezahlung nit kommen kann: vnd was an
den 6000. fl durch ſolche allbereit betagte Nutzunge nicht
bezahlet wird/ dz die Minckw. Manliches vnd Weibliches
Geſchlechts die ſich ihres † Vatters Erbſchafft vnterzie- 19
hen/ſchuldig ſeyn/ſolche Vbermaß/als Bürgen zubezah-
len: Vnd iſt Jacob Herbr. nicht ſchuldig der zukünfftigen
Zinß tage zugewarten / vnd ſich alſo entzelen zu zahlen zu-
laſſen/vnd der Bürgen zuverſchonen: *per d. l. tutor. §. Lu-
cius. ff. de uſufruct. & l. obſignatione. C. de ſolution. juncta l. qui pi-
gnori. ff. de pignor.* Et facit pro prędictorum confirmatione,
quod idoneus † dicitur, non tantum ex facultatibus: 20
ſed etiam ex conveniendi facilitate, ne creditor, qui ſibi
cavit, per fidejuſſorem gravetur longa circuitione:
*l. 2. in princ. ubi Bartol ff. qui ſatiſdar. cog. l. ſi quis ſtipulatus ſit Sti-
chum. 112. ff. de Verb. oblig. 7. coll.* Quod ſi † principalis debi- 21
tor eſt rixoſus & cavilloſus, & non ſolēs ſolvere verū de-
bitum ſine rixa & lite, quod tunc poteſt conveniri fide-
juſſor ante reum excuſſum: Idem firmat *Ludov. Rom in l. 2.
poſt gloſ. in verb. ſuſpectum. ff. ſolut. matrim.* Si ergo in debitore,
qui eſt in ſolvendo, non eſt opus excuſſione, ex prædictis
cauſſis, propter rationem *d. §. ſi quis igitur. in Authent. de fide-
juſſor.* ne ſcilicet Creditor gravetur, & incommodo affi-
ciatur. Quantò † magis habebit regreſſum contra fi- 22
dejuſſores in caſu noſtro, ubi conſtat, quod creditori, à
ſuo debitore ſatis fieri non poteſt, quàm per partialem
ſolutionem plurium annorum futurorum ex fructibus
ſcilicet feudi, maximè cum nec fructus diutius poteſt
per-

percipere Creditor, quàm ad vitam Sebaſtiani cum non habeat filios nec uxorem. Da aber Bartel von Jeß/ ſonſt auch mit andern Gütern nicht bezahlen / daß iſt am Tage offenbar vnd notorium, in der Chur vnd Fürſten von Sachſen Lande; Denn man weiß / daß er zu Leipzig vmb Schuld willen/mit Kommer vnd Gelübden verhaftet: ſo weiß man deß Baſtels halben redliche Leutte vom Adel/vnd Bürgern in der Stat Leipzig ihrer Bürgſchafft halben leiſten müſſen in Herbergen/auffm Rathauß Tag vnd Nacht gehorſam halten. Vnnd ſind dieſe Stunde noch vnentlediget. So weiß man / daß er ehrliche Leutte vom Adel vor groſſe treffliche Summen vber 4000 fl. Bürgſchafft verſatzt vnd verpfändet hat/die er ſterben leſt: vnd reittet nun auſſer dem Lande.

Solche vnd andere mehr Vrſachen ſind notoriæ vnd offenbahr/den Chur vnd Fürſten zu Sachſen/ den Burgermeiſtern vnd Richtern zu Leipzig/vnd in andern Stetten deß Hauſſes zu Sachſen. Dieweil dann der Rechtsverſtändigen gemeiner Schluß iſt, vnd offenbar/da der-
23 ſelb ſchuldige † nicht bezahlen kann. daß man ſich zu den Bürgen halten mag: *ſecundum gloſſ. Bartol. & alios in l. fin. ff ſi cert. petat. & notatur in ſimili in l. ſi primus. C. quand. fiſc. vel privat.* Et ad longum probat *d. Iaſon. in l. decem mihi. in 6. col. ff. de Verb. oblig.* Neque præſens periculum expectare tenetur fidejuſſor: cum melius ſit prævenire, quam præveniri: melius itidem intacta jura ſervare: quam poſt violatam cauſſam remedium quærere; per vulgata.

So folget auch daß Jacob Herbr. Fug vnd Macht hat/die Erben ſeines Bürgens vnd Bezahlung der N. fl. anzulangen: was er deren an den betagten Zinſen auß Baſtels Lehngütern nicht bekommen mag/ vnd daß ſich Herr Hanß von M. Erben mit jhrem vorgewandten Einreden nicht behelffen noch ſchützen mögen/ von Rechts wegen.

N. N.

CONSILIVM CV.

Thema.

Declinatoria fori exceptio; incompetentiæ & præventionis ſive litis pendentiæ; atque rationes aliquot contra proceſſum Leg. diffamari.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Oblato libello, ante omnes alias exceptiones tam dilatorias, quam peremptorias primò & per ſe opponenda fori eſt declinatoria
3 Omiſſa fori declinatoriâ exceptione, poſtea ad illam non datur regreſſus.
4 Litigare coram judice incompetente, eſt litigare coram homine privato, qui juriſdictionem nullam habet.
5 Merum imperium eſt ex genere illorum, quæ non jure magiſtratus, ſed lege, SCto, vel principum conſtitutione ſpecialiter tribuuntur.
6 Quod juris & rationis eſt in parte, quoad partem; in ſpecie, quoad ſpeciem: idem etiam juris & rationis eſt in toto quoad totum. itemque in genere, quoad genus.
7 Princeps prout cujuſque magiſtratus officium vult eſſe, ita eſt.
8 Quod non expreſſum, aut expreſſis verbis mutatum non eſt, id juris communis diſpoſitioni intelligitur relictum.
9 Verba cum effectu ſunt intelligenda.
10 Conſtitutæ ſemel obligationi, altero non conſentiente, renunciare nemo poteſt.
11 Quod mutuo plurium conſenſu ſemel eſt contractum; non niſi mutuo etiam ipſorum diſſenſu diſſolvitur.
12 Quilibet rei ſuæ moderator eſt & arbiter.
13 Alienatio fit emtione, permutatione, oppignoratione, donatione, & in univerſum poſſeſſionis mutatione.
14 Vaſallus ſine conſenſu domini ſub amiſſionis metu, nec ſolam poſſeſſionem in alium transferre, & ob id, nec pignoris locu dare, nec donare, nec permutare, nec vendare, aut quocunque titulo alienare poteſt.
15 Cum privilegia ſine præjudicio tertij concedantur, non præſumitur Imperator alijs jus auferre velle.
16 Dominus agnatis præjudicare non poteſt in feudis.
17 Privilegia ſive ſtatuta nihil derogant juri communi, ſi nihil aliud exprimant, ſed potius ſecundum hoc interpretanda, ut illud quam minimum lædant, neque jus tertiu quæſitum auferant.
18 Intereſt Domini feudi, ſcire conditionem feudi, & an obæratos habeat vaſallos.
19 Leges & privilegia interpretandi poteſtas, eſt de ſummis regalibus & reſervatis Principum.
20 Leges condere & interpretari eſt ſolius Principis; niſi ſpeciali privilegio alijs conceſſum reperiatur.
21 Princeps adeundus in interpretatione privilegiorum.
22 In Juriſdictionibus concurrentibus, quando duo parem habent juriſdictionem, primo adito & requiſito, præventa jam eſt juriſdictio, ut ad alterum poſtea non detur regreſſus.
23 Ubi ſemel ceptum eſt judicium, ibi etiam finiendum. idem num. 35. infr.
24 In jus vocatus, quiſve alterius ſui eſſe cœpit, in ea cauſſa, jus revocandi forum non habet. quaſi præventus.
25 Præventio, atque adeo litis pendentia, ex ſolâ citatione, ſive in jus vocatione inducitur: idem num. 35. infr.
26 Qui ſemel in ius vocavit aliquem apud primum iudicem permanere debet.
27 Sex neceſſaria requiſita, ut litis pendentia per citationem inducatur.
28 Contumax non eſt, qui ad citationem ſibi inſinuatam, iure ſuo utitur, excipiendo de incompetentia & præventione Juriſdictionis concurrentis.
29 A verâ etiam contumaciâ, quævis cauſſâ ſaltem modicâ & levis excuſat.
30 Ut quis pro contumace habeatur, requiritur vera contumacia, non ficta ſive prætenſa. infr. n. 43 idem.
31 Qui non facit, quod facere debet, facit adverſus ea, quæ non facit: Et qui facit, quod facere non debet, non facit id, quod facere iuſſus eſt. & infra ſub fin. num. 45.
32 Prima ratio refutans proceſſum Leg. diffamari, quæ non habet locum, niſi in cauſſâ turbatæ tranquillitatis publicæ, injuriarum aliarumque diffamationum.
33 Judices in decidendis cauſſis maturent, ne lites fiant immortales, nec ultrà triennii metas protrahantur.
34 Ad formam proceſſus Leg. diffamari inprimis pertinet Juriſdictio competens.
35 Diſtinguitur ex præſcripto Gailii inter iudicem diffamationis & actionis.
36 Diffamatus vel reus agens ex l. diffamari habet duos iudices, ſi de principali cauſſa, actione & exceptione tractetur.
37 Sub- & obreptio committitur, quando quis vel narrat falſa, vel ſupprimit vera.
38 Finis & effectus principalis cuiuſque iudicii diffamationis ex fundamento materiali eſt, ut actio vel ius intra certum tempus in iudicium deducatur.
39 In cauſis diffamationum duplex vulgò iudicium dignoſcitur.
40 Ceſſante fine & effectu, ceſſat deſtinatum.
41 Quod ipſo iure nullum eſt, nullum ſortitur vel operatur effectum: ac non entis nullæ ſunt qualitates, nullæ conſiderationes, nulla accidentia.
42 Illa quæ ſub- & obrepticiè aguntur, per ſe annullantur, & pro nihilo habentur.
43 Contumax non eſt, qui ad citationem ſibi inſinuatam iure ſuo utitur, excipiendo de incompetentiâ & præventione, aliaſque cauſſas allegando, quare comparere & reſpondere non teneatur. id ſupra num. 28.
44 Qui ad mandatum vel citationem ſibi inſinuatam non reſpondet. aut excuſando non ſtatim comparet, ab omni contumacia & contemtu excuſatur.
45 Judicium diffamatorium illo fine competit, ut ſit initium, ſive cauſſa compellens iudicii actionis, ad quod compellendi ſunt diffamatores.
46 Lite pendente nihil eſt innovandum.
47 Dilatione pendente, officium iudicis conquieſcit, nihilque innovandum.
48 Ubi tempus apponitur ad favorem alicuius, nihil interim in præiudicium illius eſt innovandum.
49 Proceſſus, dilatione pendente habitus, eſt ipſo iure nullus.
50 Dilatione pendente, iudex ad definitivam, aut aliter procedens, nulliter procedit.
51 Quæ nulliter geſta ſunt, dilatione pendente, nec de partium conſenſu firmantur.
52 Malè agitur, antequam expirat dies conventa.

Digitized by Google

Declinatoria fori Exceptio, Incompetentiæ, & præventionis, ſive litis pendentiæ.

1 AUff einkommene † ſchrifftliche Klage / vnd darauff ferner den NB. jüngſthin dieſes inſtehenden N. Jahrs / erfolgte vnzeitige vnd vngereimbte vngehorſame Beſchuldigung der ſamptlichen Landerben / weiland N. darauff ertheilete zwey Citationes deß N. verordneten Keyſerl. Landrichters gegen nehest vorſtehenden Landgericht / Montags nach N. zu erſcheinen / bedingen ihnen vnſchuldig Beklagte vnd citirte die N. alle vnd jede Wolthaten der Rechte die ihnen als zur Unbilligkeit Beklagten heilſamlich zuſtatten kommen: Inſonderheit alle vnd jede defenſiones vnnd exceptiones declinatorias, dilatorias, intentionis, litis ingreſſum impedientes, auch alle vnd jede beneficia juris, wie die Nahmen haben mögen: cum ſolenni proteſtatione, darauß im wenigſtē nicht zuſchreitten. Anhängig dieſer vorbehaltlichen proteſtation erinnern ſich vnſchuldig Beklagte / daß nach Verordnung der Rechte vor allen der litis conteſtation vorgehenden dilatoriſchen vnd intentions exceptionen zu forderſt / vnd ante omnia fori declinatoria movitet vnd eingewendet werden müſſe. Deren vnnd inſonderheit der Exception incompetentiæ vnnd præventionis ſie ſich dann auch effectualiter hiemit gebraucht vnnd angeben haben wollen / ehe vnd zuvor dieſelben auch erlediget / ſind ſie weiter in einig dilatoriſch / oder peremptoriſch diſputat ſich einzulaſſen nicht ſchuldig: iterum atque iterum proteſtando, ſibi jus & juſtitiam ſuper omnibus & ſingulis ſolenniter reſervando. Vnd iſt Eingangs auſſer allem Zweiffel klaren verſehenen Rechtens: Quod
2 † oblato libello ante omnes alias exceptiones tam dilatorias, quam peremtorias, primò & per ſe opponenda fori ſit declinatoria. Hac enim omiſſa, aut qualibet alia, ante ipſam præmiſſâ in cognitionem & Juriſdictionem judicis conſenſum eſſe, ſ. reum judicem approbaſ-
3 ſe, & in eum conſenſiſſe, cenſeri, ut † ad illam poſtea amplius non pateat regreſſus: *l. fin C. de except. ubi Dd. l. ſed etſi. 52. ff. de judic. ubi Bartol. & Dd. Lancellot. de officio Pretoris in cauſis civilibus: ſub rubric. de except. num. 4. Mynſing. 4. obſer. 27.* ubi, quale hoc ſit, poſt multos ibidem allegatos, plenius explicant. *Adde Marant. part. 4. d. 12. num. 6. Zanger. in tract. de*
4 *except. p. 2. c. 1. num. 1.* ubi, † litigare inquit, coram judice incompetente, eſt litigare coram homine privato, qui jus dicendi poteſtatem non habet.

Exceptio incompetentiæ.

Dieſem nach iſt ferner bekanntes Rechtens daß Exceptio fori declinatoria, dadurch der Beklagte vnd citirte, cognitioni judicis citantis ſich mit gutem Fug vnd Recht ſubtrahiren kann / vnd ſol / ex perſona judicis ſey zweyerley / incompetentiæ una, recuſationis altera: Illa non tam perſonam judicis, quàm ipſius juriſdictionem, hæc non tam Juriſdictionem, quam perſonam concernens: der recuſation halber hette es keinen Streit / ob wol einer Perſon auß den Herren Landrechtsſitzern / ſo vorhin dieſen klagenden Landerben Advocando gedienet / ob angezogene exceptio recuſationis billich opponiret werden könne / welches man aber an ſeinen Ort ſtellet.

Anlangende aber incompetentiæ exceptionem, die noch anderweit Verordnung der Rechte / ex qualitate cauſſæ vel perſonæ jus dicentis, jhren Urſprung hat / vnd wie vor gemelt / eigentlich Juriſdictionem concernirt, vnd in defectu Juriſdictionis vornemlich radiciret vnd fundiret iſt: thun Beklagte deroſelbē in beſter Form Rechtens ſich hiemit gebrauchen vnd ſagen / daß ſie / geſtalten Sachen nach / für dem löblichen Landgerichte / ob incompetentiam fori, ex defectu juriſdictionis, ratione cauſſæ & perſonæ jus dicēris, zuſtehen / vñ zu antwortē nit ſchuldig.

Ratione cauſſæ darumb: weil in dieſer Sachen / vnd auff einkommen Klag-libell erkannt werden ſol, Ob N. Macht gehabt / ſine conſenſu domini & agnatorum ſimultaneè inveſtitorum, die geſamte Lehn / mit dem libellirten Legat der N. Thal. zu beſchweren. Davon / vnd daß dergleichen Lehnſachen / zu deß Herren Landrichters / vnd der Herrn Landrechtsſitzer Juriſdiction gehörig / in der Landsgerichts-Ordnung / auch ſonſt in keinem Lādes privilegio nichts zubefinden. Ex mente der Landg. Ord. auch mehr zuſchlieſſen / argumento generis ad ſpeciem referēdo, weil in der Rubrica was für Recht in dieſem Landgericht ſol gehalten werden / außdrücklich ſtehet: Daß peinliche Sachen für dieſem Landgericht nit gerechtfertiget werden ſollen, ſondern bey dem Herrn Landvogt als Statthaltern der Keyſ. Maj. bleiben: Nimirum, weil † merum im- 5
perium iſt ex genere illorum, quæ non jure magiſtratus, ſed lege, SCto, vel principum conſtitutione ſpecialiter tribuuntur: *l. 1. ff. de officio ejus cui mandat. eſt Iuriſdict. Frāc. de Claper. in tr. de juriſdict. concl. 4. n. 2. in princ.* Daß alle dieſelben caſus, quorum juriſdictio & cognitio non eſt ordinaria, jure magiſtratus conceſſa, ſed ſpecialiter lege, SCto, vel Principum conſtitutione conceſſa (davon bey den Idoniſten mehr Nachrichtung zubefindē) von dem Landgerichte eximiret, alſo / daß dieſelben in gemein für demſelben nit gerechtfertiget werden / ſondern vor jhr Keyſerl. Majeſt vñ dem H. Landvogt / als jhr Majeſt. Stathaltern bleibē ſollen, Idq; ob rationis & juris paritatem: Quod enim † ju- 6
ris & rationis eſt, in parte, quoad partem, in ſpecie, quoad ſpeciem: idē etiam juris & rationis eſt in toto, quoad totum, itemq; in genere quoad genus: per vulgò nota. Hiemit nun ferner / auch ratione perſonę jus dicentis, defectus juriſdictionis vnd die incompetentia fori ſich erweiſet: Sintemal der Herr Landrichter vnd dz gantze conſilium deß löblichen Landgerichts einige Juriſdiction nicht hat von ſich ſelbſt: ſondern ex conceſſione der Röm. Keyſ. Maj. derowegen auch in recognitione ſolcher gnädigſten conceſſion, beſage der Landgerichtsordnung *in rubric.* von der Citation, in allen Ladungen / ſo in deß Herrn Landrichters Nahmen außgehen / in der præfation, die Königl. Majeſt. als Marggraff zu Lauſitz / benannt werden. Von ſolcher conceſſion kañ nun in vorfallenden dubijs, anders nit / als ex mente concedentis geurtheilet werden: Prout † 7
enim Princeps cujuſq; magiſtratus officium eſſe vult, ita eſt. Vnd vermögen die Recht außdrücklich obigen Unterſcheid inter juriſdictionem ordinariam, quæ magiſtratus jure competit, & ſpecialiter conceſſam: *l. 1. in princ. l. cognitio. 4. §. 1. ff. de offic. ejus cui mandat. eſt juriſdictio. l. mores. 5. l. & quia. 6. ff de juriſdict.* In tantum, ut etiam, ſi quis ſine ullâ cauſſarum definitione juridicundo ſit præfectus, aut ſuper jure dicendo privilegiatus, quod tamen hoc etiā caſu Juriſdictionis indefinitè conceſſæ ſemper & ubiq, excipiantur, & pro exceptis habeantur cauſſæ, quarū notio, nō jure magiſtratus cōpetit; ſed ſpecialiter lege, vel SCto, vel Principum cōſtitutione defertur. Daß nu dieſer Sachen cognition vnd deciſion, de reſervatis & ſpecialiter conceſſis ſey / iſt dannenher augenſcheinlich: weil man anders / als per interpretationem privilegiorū ampliativam vel reſtrictivam dieſes Marg. N. L. dazu gar nit kommen kann. Sintemal in keinem privilegio (darauff / vnd in caſibus nō exceptis, auff die Verordnung Sächſiſcher Rechte / im ſprechen allezeit zu ſehen) diß zubefindē: daß jemand ſeyn Lehn der geſampten Hand zu Nachtheil / ohn jhr Majeſt als deß Lehnherrn vnd der Mitbelehnten conſens, mit dergleichen Legaten, wie dieſes iſt / zu beſchweren / vnd zu erſchöpfen ſolle macht haben.

In dē privilegio Vladislai An. 1507. ſtehet hievō nichts: ſondern / per contrarium diß viel mehr von der geſampten Hand: daß dieſelbe von den H. L. Vögten / einem jeden zu jederzeit / wañ ſie erfodert vnd geſucht worden / vngeweigert gethan / vnd gereichet werden ſolle: Nemlichen / wie geſamter Lehnrechte vnd Gewonheit iſt: Quod † enim non ex- 8
preſſum, aut expreſſis verbis nō mutatū, id juris cōmunis diſpo-

diſpoſitioni intelligitur relictum, per vulgata: So darinn vnter anderem beſtehet / quod per ſimultaneam inveſtituram jus reale acquiratur inveſtitis, quod ipſis ſine facto eorum auferri non poſſit. Vnd daß alles deſſen was in Sachſiſchen Rechten von der geſambten handt/ vnd de effectu ſimultaneæ heilſamlich verordnet / alleſambt belehnete in N. L. effectualiter zugebrauchen/ gut
9 fug vnd macht haben ſollen: Verba † enim cum effectu ſunt intelligenda. Is autem jure Saxonico effectus ſimultaneæ Inveſtituræ eſt proprius: quod ſimultanea inveſtitura reciprocam obligationem inducat: *Fachſ. in conſil. poſt quæſt. Hartm. Piſtor. part. 2. quæſt.* 20 *num.* 22. Et jus tale, qood neque à Domino, neque à poſſeſſore inveſtitis non conſentienobus extorqueri queat, ſed & ſi feudum alienaverit poſſeſſor inveſtitis contra tertium poſſeſſorem revocatoria competat: *Hartm. Piſtor. dict. quæſt.* 20. *part.* 2 *num.* 25. *& ſeq.* tum, quia nihil tam congruum ſit humanæ fidei, quam ea, quæ inter contrahentes pla-
10 cuerunt, ſervare: juribus vulgaris: tum, † quod ſemel conſtitutæ obligationi, altero non conſentiente, renunciare nemo poſſit: *l. ſicut initio. C. de action. & obligat. l. de contractu. C. de reſcind. vendit.* tum, quia jus, alicui quæſitum, ſine proprio ipſius facto, ab altero auferri non debet, neque poteſt: tum, quod alteri per alterum iniquã conditionem inferri ſactoque alterius aliquem prægravari, nulla nec æquitans, nec juris ratio permittat: ſed hoc ſuadeat potius civilis & naturalis ratio: conditionem alterius meliorem quidem fieri poſſe, per alterum, non autem deteriorem: quodque omnes tangit ab omnibus approbari debere: juribus vulgatiſſimis: &
11 quod † mutuo plurium conſenſu ſemel eſt contractum non niſi mutuo etiam ipſorum diſſenſu diſſolvi: *l. 1. C. quando lic. ab emt. diſced. §. fin. Inſtit. quib. mod. tol. obligat. l. nihil tam naturale. ff. de Reg. Iur.* Diß vnd anders alles in Sachſiſchen Lehnrechten von den geſambten Lehnẽ auffgeſchrieben; warumb vnd auß was vrſachen dieſelben ſine conſenſu ſimultaneè inveſtitorum nicht alieniret, noch einigerley weiſe beſchweret werden können: Lehnrecht *cap.* 8. *Conſtit. Auguſt. part.* 2. *Conſtit.* 45. *Hartman. Piſtor. dict. part.* 2. *quæſt.* 20. *num.* 11. Differentiâ inter feudum novum & antiquum non attentâ, jureque Saxonico per ſimultaneam ſublatâ: *Fachſius in conſil. ibid. dict. quæſt.* 20. *ſubjecto. n.* 13. 18. *&* 19. iſt alles in obgemeltem Königs Vladislai privilegio von vnwegerlicher verleihung der geſambten handt/ vnzweiffelichen begriffen / vnd was ohne diß den gemeinen Sachſiſchen Lehnrechten/ auch denſelben allerdings gemäß. Vnd hatt vermöge deſſelben ſein Lehen Niemandt zubeſchweren macht gehabt/ weil hiervon imſelben kein wort zubefinden / ad literam beyligenden Copien ſub Num. N. referendo.

In dem Privilegio König Ludwigs Anno 1526. ſtehet nun ferner außdrücklich: Daß ein jeder mit ſeinen gütern frey zuthun/ zulaſſen/ dieſelbe zuverkauffen/ verwechſeln / zuverpfenden / zuvergeben / vnd anzuwenden nun vnd zu ewigen Zeiten vollkömbliche Macht vnd gewalt haben vnd behalten ſolle/ doch (notetur hæc clauſula reſtrictiva) den vorigen geſambten Lehen/ Verträgen vnd auffgaben allezeit ohne ſchaden/ welches ad literam, mit obiger verordnung Sachſiſcher Lehnrechte vberemkompt.

In Königs Ferdinandi Privilegio Anno 1538. Görlitz datirt, dabey es ſeithero durch Confirmation Keyſers Maximiliani, vnd izo Regierenden Keyſerlichen Maieſt. verblieben / vnd nichts weiter dazu auch nichts davon kommen/ wirdt erſtlich abrogirt König Ludwigs new gegebene freyheit vnd begnadung de fœminarum in feudis ſucceſſione. Hergegen aber Königs Vladislai Privilegium in allen puncten vnd Clauſulen wie deſſelben buchſtaben mit ſich bringet/ confirmiret: der Punct der Lehns verleyhung der der Herr Landvogt volmechtiglich thun vnd pflegen ſoll/ dahin reſtringiret, daß in dreyen fällen der Herr L. vogt nicht ſoll macht haben die Lehn zuverleihen: Wann ſie/ 1. verſchwiegen: 2. verwirckt/ 3. oder durch abſterben der Blutsfreunde vnd mitbelehneten erlediget vnd fällig.

Vnd dann auch die libera alienandi & modarandi facultas dergeſtalt erkleret/ vnd auffs new beſtettiget: wie die formalia verba lauten; daß ein jeglicher Einwohner dem andern/ vnd nicht frembdẽ Außländern/ hohen oder nidrigen ſtandes/ ſeyn gut/ ſo fern durch ableibung vorgenanter Erben/ der Anfall daran zu kurtzen nicht zugewarten auſſerhalb ihr Maieſt. ſonderlich zugeben / vnd verwilligung verkauffen/ verwechſeln/ verpfenden/ vergeben/ anwenden vnd verendern mag vnd ſoll.

Auß welchen worten gar nicht folget / daß einer mit dergleichen legaten wie in dieſem Fall/ ohne Conſens der mitbelehneten ſein Lehn beſchweren/ vnd damit (die ſimultaneè inveſtiti williaen darein oder nicht) frey / ſeines gefallens thun vnd laſſen könne. daß auch diß ihr K. Maieſtet will/ meinung vnd intent nicht geweſen/ iſt ex verbis & mente gnungſam zuerweiſen.

Erſtlichen/ wirdt die Clauſul mit dem Lehn frey zuthun/ vnd zulaſſen/ ſo in König Ludwigs Privilegio zubefinden præteritet; vnd auffgehaben: quæ clauſula liberrimum importabat arbitrium, juxta regulam illam communem: quod † quilibet rei ſuæ moderator ſit & 12
arbiter.

Vors ander/ wirdt allein gedacht der † Alienation, 13
dadurch perſona poſſeſſoris vaſalli mutiret, nicht aber res poſſeſſa deterioriret oder beſchweret wirdt: alß da ſind emtio, permutatio, oppignoratio, donatio & in univerſum poſſeſſionis mutatio; vnd daß ſolches ohn ihr Kerſ. Maieſt. Special Conſens geſchehen könne Davon ſonſten zu Lehnrecht verſehen: Quod ſine † Domini conſen- 14
ſu, ſub amiſſionis metu, vaſallus nec poſſeſſionem ſolam in alium transferre, & ob id nec pignori dare, nec donare, nec permutare, nec vendere, aut quocunq; titulo alienare poſſit: *c. imperialem. de prohibit. feud. alienat. per Frider. cap.* 1. *§. donare. qual. olim. Roſenthal. de feud. cap.* 9. *§.* 7. 14. *Borcholt. de feud. cap.* 8. *num.* 35. *&* 48. uſque adeò, ut etiamſi alienatio, ex aliqua cauſſa eſſet ipſo jure nulla, nihilominùs committatur feudum, modo actualis tradition intervenerit: *Clar. quæſt.* 31. *num.* 2. *Curt. de feud. part.* 4. *num.* 104. *per rationes. VVeſſenb. de feud. cap.* 11. *num.* 3. Dieſſes nun erlaſſen ihr Keyſerl. Maieſt. die gehorſambſten Stende daß ſie hinforder extra caſum, wann die Lehngüter auffm Fall ſtünden / (deren auffelligkeit ihr Keyſerl. Maieſtet: ihnen vorhin ſchon reſerviret) ohne dergleichen / ſonſten zu Lehnrecht ſub amiſſionis & privationis metu, nötigen Special conſens ihre Lehngüter verkauffen / verwechſeln / verpfenden / vergeben / anwenden vnd verendern mögen.

Vnd hatt vors dritte/ in relatione domini ad vaſallos, dem Buchſtaben nach ſolche Clauſul eigentlich dieſen verſtandt/ ut liberum ipſis ſit, bona feudalia, in præiudicium Regis alienare, atque propterea neceſſe non habeat conſenſum Regis in alienatione requirere, ſicut aliàs ſecundum juris feudalis, regulas exigeretur: *c.* 1. *de prohibit. Feud. alien. per Frideric.* Vtque ita privilegium iſtud duntaxat remittat pœnam amiſſionis feudi, quam aliàs poſſet incurrere vaſallus alienando ſine conſenſu Domini: *ut in ſimili docet Caſtrenſ. in conſ.* 163. *in antiq. & in terminis notabiliter Modeſtin. Piſtor. in conſil. poſt Hartm. Piſtor. p.* 2. *quæſt.* 20. *n.* 15.

Solches bezeuget vors vierdte auch die Clauſula exceptiva, deren auffm Fall ſtehenden Lehn; Quod in nullo agnatorum ſimultaneè inveſtitorum, ſed tantum uni domini perſonam reſpicit.

Daß aber vors fünffte ihr Keyſerl. Maieſtet. vnd obangezogenen Privilegii, meinung ſeyn ſolte: ut propterea integrum ſit unicuique agnatos ſuos, qui ſimul cum ipſo fuerunt inveſtiti, à jure ſuo removere conditio-

nemque ipſorum deteriorem facere, daß gibt der buchſtab: nicht/ iſt auch ex mente privilegij dergleichen nulla probabili conſequentia im wenigſtē nicht zuſchlieſſen/ oder zuerzwingen. Primò enim non præſumitur, quod
15 † Cæſarea Majeſtas ejuſmodi privilegium concedendo alijs ſimul inveſtitis, jus ipſorum auferre voluerit, cum & aliàs omnia privilegia Principum intelligantur ſine præjudicio tertij conceſſa: *l. 2. §. ſi quis à Principe. & §. merito. ne quid in loco publico l. impuberi. de adminiſtr. tut. Modeſt.*
16 *Piſtor. dict. conſ. num. 16.* Quin immò † ne agnatis quidem præjudicare poteſt Dominus: *cap. 1. ubi Bald. de alienat. feud. pat.*

Deinde ipſa res loquitur, daß jhr Keyſerl. Majeſt. concedendo iſtud privilegium nicht allein den Agnaten im wenigſten zu præjudiciren, nicht gemeinet; Sondern vielmehr allerdings jhr jus ſimultaneæ jhnen ſalvum & integrum zu præſtiren vnd zuerhalten gnädigſt geſinnet geweſen: deßwegen/ vnd ſolches ipſo facto zu demonſtriren, haben jhr Keyſerl. Majeſt. Keyſer Ferdinand. abgethan die Clauſul, mit dem Lehn frey zuthun vnd zulaſſen/ die Alienation auff die einwohner reſtringiret, alle forenſes hievon/ wie auch contra Ludovici Privilegium, die Tochter vnd Weibs-Perſonen in vniverſum von der Lehns-Succeſſion außgeſchloſſen Vladiſlai privilegium hiergegen in allen puncten vnd Clauſulen confirmiret, die mitbelehneten per reſervatum (keine verſchwiegene Lehen zuverleyhen) an richtige beſolgung der Lehn ad omnes caſus intermedios genaw aſtringiret vnd verbunden vnd im vbrigen/ daß die alienationen der Lehn/ zwar ohn jhr Majeſt. Special Conſens; jedoch den vorigen geſambten Lehnen/ verträgen vnd auffgaben allezeit ohne ſchaden; Es bey dem Privilegio König Ludwigs/ vnd bey der diſpoſition juris communis, darin König Ludwigs Privilegiū ad literā vbereinſtimmet/ gelaſſen: Dahin man ohne diß in dubijs privilegio ſcilicet, vel ſtatuto non expreſſis, omnium ſuffragio den Recurß dergeſtalt zu nehmen pfleget/ ut nihil † derogent juri communi, ſi nihil aliud
17 exprimant: *Schurff. conſil. 36. in præſenti num. 7. cent. 2.* Sed potius ſecundum hoc interpretanda: *l. 2 ubi Bald. C. de vxor. act. Iaſ. in l. properandum. 11. in princ. num 6. C. de judic.* Sic, ut quam minimum illud lædant: *Bartol. Alexand. & Dd. in l. ſi cum dotem. l. ſi verò. §. de viro. ff. ſolut. matrim.* Et in primis, ne jus tertio quæſitum auferant: adeo, ut verba ſint improprianda potius, quam ad jus alterius auferendum, aut diminuendum extendenda: *gloſ. in fin. l. ultim. §. in computatione. ubi Bartol & Dd. C. de jur. deliber. per c. cum. dilectus. de conſuetud. c. ad audientiam. de cleric. non reſid. Schurff. dict. conſ. 36. in præſenti n. 7. cent. 2.*

Wiewol auch dieſer punct (ohne jhr Keyſerl. Majeſt. ſpecial Conſens die Güter zuverkauffen) durch die Inſtruction der Herrn Landvogte im Mg. N. L. An. 1571. von Keyſer Maximiliano Hochlöblichſter gedächtnüß/ dahin reſtringiret vnd limitiret worden. Daß ob ſchon ohne jhr Majeſt: Special Conſens, doch nicht abſque Officialis conſenſu einig Lehn/ ſo nicht auff m Fall ſtehet/ verkauffet/ verleibgedinget/ vnd beſchweret werden ſolle vnd möge daß auch alle vnd jede verleihung der Lehn vnd fertigung der Conſenſen vnd gunſte/ vber leibgedinge/ auch verkauffung der güter ſollen geſchehen in beyſein vnd gegenwart der Herrn Hauptleute/ vnd hierüber zwey ordentliche Regiſtratur gehalten/ vnd zu Quatember zeiten nach Hofe verſchickt werden ſollen. Wie auß dem Extract nu. N. zuſehen: Nimirum, ut ſciat Dominus feudi was Er vor Vaſallos in ſeinem Lande habe/ ob/ vnd wie
18 hoch jhre Lehn beſchweret. Intereſt † enim Domini feudi, ſcire conditionem feudi, & an obæratos habeat vaſallos.

Derowegen auch ein jeder Lehnmann ſchuldig/ auff erfodeung ſeinem Lehnherren/ die Condition ſeines Lehns zuvermelden/ oder aber hiedurch deſſelben ſich verluſtig macht; wann er auff erfodern dem Lehnsherren/ die Lehn/ oder deſſelben Condition verſchweiget: *c. vaſallus feudum. & §. ſi vaſallus feudum. ſi de feud. defunct. §. fin. de Capit. Corr. & utrobique omnes ſcribentes. Curt. part. 4. num. 41. Roſenthal. c. 10. §. 79.* Diß alſo nachmals von Anno 71. der Herren Stände/ auff vorgehende differentien/ zwiſchen NN. vnd jhnen/ davon auch in den Acten, deren damals gehaltenen Landtage nachrichtung zu befinden/ angenommen willkührlich recht/ vnd in viridi obſervantiâ gehalten worden: Inmaſſen eben hoc noſtro caſu, daß Lehngut N. anders nicht/ alß mit Conſens des Herrn Landvogts vnd der nechſt mit belehneten verleibgedinget werden können: Wie auß beyliegenden Copien beyder Leibgedings Brieff zuſehen.

Es haben auch die Vettern darein anders nicht/ alß auff gewiſſe ziel vnd maß gewilliget. Vnd hat die Fraw N. ſolch Gut biß dato innen/ mit allem nutz vnd einkommen/ wie Leibgedings recht iſt. Hat nun von Anno 71. hero/ vermöge der Landes Privilegien vnd Inſtructionen der Herrn Landvögte/ kein Lehn ohne Conſens deß Herrn Landvogts/ alß Officialis Provinciæ vnd der Mitbelehneten durch Leibgedinge nicht beſchweret werden können: quo ſaltem poſſeſſio & fructuū percepio, durante dotalitio, agnatis adimitur, wie ſolte dann abſque prænominato conſenſu jemandt ſein Lehn mit dergleichen legatis auff N. thal. davor vnd vmb ein wenig höher daß gantze Lehngut in brüderlicher Theilung angeſchlagen iſt/ zubeſchweren macht: Oder deſſen/ auff die Landes Privilegia, ſam vermöge derſelben (weil de jure communi Saxonico ſolches vnd abſque domini & agnatorum conſenſu die Lehngüter/ in præjudicium ſimultaneè inveſtitorum dergeſtalt zubeſchweren/ ohne vnterſcheidt ſive novum, ſive antiquum ſit feudum: ſiquidem illo jure inter collaterales omnis ſucceſſio & feudorum poſſeſſio non â ſanguine, aut primi acquirentis beneficio: ſed â ſola ſimultanea inveſtitura dependet, durchaus verbotten) Er ſolches zuthun/ vnerſucht des Amptes vnd der mitbelehnten befugt/ ſich zuberuffen habē. Vnd ob hieran Jemandt zweiffeln/ oder hievon diſputiren wolte/ kan ſolchem diſputat anders nicht/ alß per interpretationem & deciſionem Regiam abgeholffen werden: Eſt enim † de ſummis regalibus & reſervatis 19
Principum, poteſtas interpretandi leges & privilegia: *l. & ideo. 11. ff. de ll. l. 1. ibi, nobis ſolis & oportet. & licet inſpicere. l. leges. 9 ibi: ſi quid fortaſſis obſcurius fuerit, oportet id ab Imperatoria interpretatione pateſieri. l. cum de novo. 11. ibi: ſi dubitatio emergat, neceſſaria eſt tam ſuggeſtio judicantis, quam ſententiæ principalis autoritas. C. de Legib. l. ſi imperialis. 12. §. 1. ibi leges condere ſoli Imperatori conceſſum eſt, & leges interpretari ſolo dignum imperio eſſe oportet. C. dict. tit. de Leg.* Vnd kan jure magiſtratus ſeine Obrigkeit/ vnd kein gerichtshalter vor ſich ſelbſt/ in vorfallenden controverſijs privilegia interpretiren, oder anderer hohen Regalien ſich anmaſſen/ es ſey † jhme dann per Speciale Privilegium vergünnet 10
vnd zugelaſſen: In denen Puncten vnd fellen/ ſonderlich die per ſe oder in conſequentiam jhr Keyſerl. Majeſt. intereſſe betreffen: Davon im rechten zubefinden/ daß vor Zeiten auch ſummis magiſtratibus, alß dem Proconſuli, cujus pleniſſima fuit Iuriſdictio, ut ait *Vlpian. in l. Si in aliam. in fin. ff. de offic. proconſ.* nec quicquam in Provincia, quod per ipſum non expediretur: *l. nec quicquam. 9. ff. dict. tit.* de cauſis fiſcalibus, & pecuniarijs, vnd in vniverſum ad intereſſe regium pertinentibus zu ſtatuiren benommen: Vnd hergegen dem Procuratori Principis alle macht inter fiſcum & privatos zu cognoſciren concediret, vnd auffgetragen geweſen: *d. l. nec quicquam. 9. in princ. ff. de offic. Proconſ.* Idque generaliter de cæteris etiam magiſtratibus ita verum eſt, ut, tametſi ſumma poteſtate præditi, abſtinuerint, tamen â communione ſpeciei â juriſdictione ipſorum exceptæ, in quam ſpecialiter lege, SCto, vel principum conſtitutione non conceſſæ.

Nun iſt

Digitized by Google

Nun iſt aber in keinem Privilegin, weniger in der Lan-
des Ordn. noch in der H. L. V. inſtruction ſpecialiter
vnd nominatim nirgendts zubefinden / daß der H. L.
Richter/vnd daß Königl. L. gerichte/ poteſtatem inter-
pretandi privilegia haben ſolte/ in zutragenden fällen/ die
21 abſque † privilegiorum interpretatione ampliativâ vel
reſtrictivâ nicht decidiret werden können. Itaque hoc
caſu Princeps adeundus eſt: l. *itaque 27. ff. de fideicommiſſ.
libertat.* Cumque in caſu præſenti de privilegiorum ge-
nuino intellectu, de novo emergat dubitatio, neceſſaria
eſt tam judicantis ſuggeſtio, (Daß jhr Keyſerl. Majeſt.
hiervon berichtet werde) quam ſententiæ principalis au-
toritas: *l. cum de novo. 11. Cod. de Legibus.* Dahin / vnd daß
auff dieſe eingewandte Exceptionem incompetentiæ kein
vrthel geſprochen; Sondern die einkommene Schrifften
Jhr Keyſerl. Majeſt. mit bericht / vmb gnädigſten be-
ſcheidt zugeſchickt werden mögen: Ob geſtalten Sachen
nach/ vnd vermöge der Recht vnd Landes Privilegien N.
ohne Conſens ſeiner mitbelehnten / denſelben zu ſchaden
vnd nachtheil ſein Lehn / mit einem ſolchen legato der N.
thal. in ſeinem Teſtament habe beſchweren können / vn-
ſchuldig beclagte es hiemit ſtellen / auch darumb inſtanter
inſtantius, inſtantiſſimè mit fernerem vorbehalt aller vnd
jeder wolthaten der Rechte/ ſo jhnen/ zu mehrer Behaup-
tung dieſer jhrer exception Incompetentiæ ex defectu
Iuriſdictionis interpretandorum privilegiorum ſpecia-
liter non conceſſæ, hei ſamlich zuſtatten kommen/ bitten
thun/ vffn wiedrigen Fall ſuper nullitate proteſtando.

Exceptio litis pendentiæ & præventionis.

Wann nun ſchon künfftig jhr Keyſerl. Majeſt. ſich
hierauff gnädigſt werden reſolviret haben / deren reſolu-
tion vor allen dingen numehr gehorſambſt zuerwarten
ſein wil/ kan dennoch alß dann auch nach erfolgter gnä-
digſter reſolution vnd erklärung wie in dieſem Fall die
Privilegia zuverſtehen/ vnd worauff im ſprechen zuſehen/
daß Landgerichte Competens iudex nicht ſeyn: Ob præ-
ventionem vel exceptionem juriſdictionis præventæ,
deren vnſchuldig beclagte ſich auch mit gutem fug haben
zugebrauchen.

Solches mit mehrem zu deduciren, iſt Erſtlich auſſer
allem zweiffel/ daß jhr Keyſerl. Majeſt. vnd an deroſelben
ſtadt jhr Gn. der Herr Landtvoigt/ im M. g. N. Lauſitz/ wie
auch in O. L. concurrentem Iuriſdictionem habe im
gantzẽ Lande/ davon eingangs der Inſtruction des Herrn
Landvogts/ vnd in der Landesgerichts Ordnung mehrens
nachrichtung zubefinden.

22 Nun iſt ferner vnzweiffelichen rechtens: Quod in † Iu-
riſdictionibus concurrentibus, ubi duo Iuriſdictio-
nem habent parem, uter primò adeatur nihil intereſt,
poſteaquam verò aditus eſt alteruter, intereſt pluri-
mum ad hoc, ut alter poſtea adiri non poſſit, hujusque
Iuriſdictio ſit præventa & præſcripta, per Iuriſdictio-
nem judicis alterius, qui cum illo concurrentem habet
juriſdictionem, & coram quo ceptum eſt judicium: hier-
durch auch fori præſcriptio ad eum effectum, induciret,
daß der beclagte von dem Richter/ vor welchem der Pro-
ceß extrahiret: vnd per citationem litis pendentia indu-
ciret, ſich in andere gerichte/ alß hoc noſtro caſu von jhr
Gn. dem H. L. V. ins L. gerichte weiſen oder ziehen zulaſ-
ſen nicht ſchuldig: contra regulam juris antiqui, quo cau-
23 tum erat, ut ubi † ſemel ceptum eſſet judicium, ibi et-
iam finiretur: Quod ex Marcello veteri Iureconſulto in
Digeſta retulerunt Imperatores: *l. ubi acceptum. 30. ff. de
judic.* Idemque id eſt, cum edicti deciſione: *l. nemo. 4. C.
de Iuriſdict. omn. judic.* Et cum eo, quod ait *Vlpian. in l. ſi
24 quis 7. ff. de Iudic.* In jus † vocatum; vel qui alterius fori
eſſe ceperit, in ea cauſſa jus revocandi forum non habe-
re, quaſi præventum, *adde l. cum quadam puella. 19. ff de ju-
riſdict.* Quando autem judicium ceptum, ſive Iuriſdi-
ctio præventa eſſe dicatur, ut litis pendentiæ, vel præ-
25 ventionis exceptio opponi queat, verius eſt, † præven-
tionem atque adeo litis pendentiam, ex ſolâ citatione,
ſive in jus vocatione induci: Idq; expreſsè definivit *Vl-
pian. in d. l. ſi quis poſteaquam. 7. ff. de Iudic. in verb. in jus voca-
tur: Eumque ſecutus Pontifex in c. propoſuiſti. extr. de for compet.*
Quod idem Imperatoris cujuſdam conſtitutione per
*Cujatium reſtituta 13. obſerv. 11. nominatim cautum eſt in l. 4.
C. de in jus voc. in princ.* in illis verbis: qui † ſemel in jus vo- 26
cavit aliquem, apud primum judicem permaneat. Vt-
que litis pendentia per citationem inducatur, ſex † ne- 27
ceſſaria eſſe indicat, *Mynſing. poſt Zabarell. cent. 4. obſ. 26.*
1. Quod Citatio emanarit. 2. quod à Iudice compe-
tente, 3. quod ad citatum pervenerit, aut per eum ſte-
terit, quo minus perveniret. 4, quod ex tenore citatio-
nis cognoſcere potuerit citatus, qua de re futura ſit
controverſia. 5. quod citatio ſit apta. 6. quod nuncius
eam legitime & ſufficienter inſinuaverit.

Dieſes alles in hypotheſi auff gegenwertigen Fall zu
accommodiren iſt mit den actis, quæ notorium faciunt,
zubelegen/ Alß clagenden L. Erben ꝛc. Hierumb dann/
vnd daß ſolches alles geſchehen möge/ beclagte nachmalß
höchſtes fleiſſes bitten thun/ mit vorbehalt aller anderer di-
latoriſchen Exceptionen, deren in künfftig ſich zuge-
brauchen: Denen ſie niemals renuncijret. Derwegen
auch ipſis invitis, ſine ipſorum facto Jhnen dieſelben
durch keinerley Mittel nicht abgeſchnitten werden kön-
nen. vnd demnach etiam ex hoc, & multiplici alio capi-
te vielgemelter Remiſſorial Abſchied ipſo jure null vnd
nichtig: Weil im ſelbem die Remiſſion, ſo wol die Ab-
ſchneidung aller dilatoriſchen Exceptionẽ geſchehen/ par-
te reâ non conſentiente: mandato ejuſdem, etiam man-
datario repugnante, tantum etiam poſt lapſum diei &
termini, ſo zu dieſen Sachen præfigiret geweſen / ab-
ſente: incompetentia denique & præventione judicij
copti obſtante: Dabey vnſchuldig beclagte es bewenden
laſſen.

Nemlt nun ferner die vngereumbte vngehorſambs
beſchuldigung in non reſpondendo jhre ablehnung hate/
durch beyde ex jure & facto, wo nicht vberflüſſig / doch
wie zu recht gnungſam/ außgeführte exceptiones incom-
petentiæ & litis pendentiæ: Daß vnnötig darauff ab-
ſonderlichen weitläufftig zuantworten: Contumax † e- 28
nim non eſt, qui ad citationem ſibi inſinuatam, jure ſuo
utitur, excipiendo de incompetentia & præventione
Iuriſdictionis concurrentis, quinque eo ipſo cauſſas al-
legat, quare ad libellum coram incompetente Iudice
reſpondere non teneatur: *gloſ. in l. penultim. & fin. ff. de in
integr. reſtitut. ubi Bartol. & Dd. Sichard. conſil. 9. de contracti-
bus. num. 74. & ſeqq. pag. (mihi) 217. ubi plura.* Et alias † â 29
verâ etiam contumaciâ, quævis cauſſâ, ſaltem modicâ
lævis & injuſta excuſat, juxta magis communem Dd. o-
pinionem · *gloſ. in l. 1. §. fin. verſ. hoc judic. in fin. ubi Bartol.
Bald. Iaſ. & Dd ff. ſi quis jus dic. non obtemperav.* Iuriſque præ-
terea indubitati eſt; ad hoc, † ut quis pro contumace 30
habeatur, requiri veram contumaciam, nec ſufficere fi-
ctam ſive prætenſam: *Bartol. Iaſ. & Dd. in d. leg. unic. §. hoc.
judicium. ff. ſi quis jus dic. non obtemper.* Vnd weren vielmehr
Clägere vngehorſambs in gebrauch vergeblicher weit-
leufftigkeit vnd variation deß gerichtsſtandes zubeſchuldi-
gen: Qui † enim non facit, quod facere debet, facit ad- 31
verſus ea, quæ non facit: Et qui facit, quod facere non
debet, non facit id quod facere juſſus eſt: *l. qui non. 121. ff.
de Reg. jur.* Hetten Clägere jhre Claglibell am rechtẽ Ort/
ubi ceptum, eo & finiendum erat judicium, vbergeben/
könte man alſo bald / in dilatorijs weiter kommen / vnd
dieſer bemühung in excipiendo ſuper incompetentiâ &
litis pendentiâ, auch zu gewinnung der Zeit vnd vnko-
ſten vberhaben geweſen ſeyn: Inmaſſen keiner andern
Meinung/ vnd zu keinem andern ende man dißtheils in
die veranlaſſung gewilliget / alß daß Clägere jhr Clage/
wie ſie dieſelbe mündtlich vorbracht / pro meliori infor-
matione Iudicis, & pro informatoria ſententia, ex Aula

Digitized by Google

Regia petenda, ſchrifftlich vbergeben ſolten. Daben beclagte nachmals verbleiben/vnd keines andern widrigen ſich vberreden laſſen: Idque propterea, weil vermöge der Landes Privilegien, Niemandt auſſer Landes vnd am Keyſerlichen Hoff/ in primâ inſtantiâ einigerley ſach halben/ nicht ſol gezogen: Sondern vor dem Landgericht/ oder ſeiner ordentlichen Obrigkeit (dieſe Wort ſtehen in privilegijs, vnd auch in der Landtgerichts Ordnung) darunter Er nemlich geſeſſen/gehandelt werden. His itaque præmiſſis, propter N. domicilij mutationem, atque ob novi judicis delegationem annexa fuêre in ſecundâ Inſtantia, & ſequentia; *Contra Practicam, ſive Proceſſum Legis diffamari.*

Prima ratio refutans proceſſum *Leg. diffamari*, ex defectu materiæ, eſt, daß vermöge der Keyſerlichen rechte vnd Kammergerichts Ordnung/ davon auch die Sächſiſche/ dieſer Ort vbliche Recht/ nirgends diſcrepiren, ad notorietatem referendo, einig Proceſſus ex L. *diffa-*
32 *mari* nicht kan ſtadt haben/ es ſey dann in † friedbrüchigen/ ſchmach/vnd anderen dergleichen ſachen/ in denen ſolche diffamation gefährlicher betriglicher weiſe/oder in andere wege/dem andern theil/ zu nachtheil vnd beſchwerung beſchehen: per text. expreſſum im andern theil der Cam. ger. Ordn. tit. 25. welcher geſtalt *ex leg. diffamari* gehandelt werden möge: *notabiliter Andr Gail. lib. 1. obſerv. cap. 9. 10. & ſeq.* ubi clauſulam, vnd andere dergleichen Sachen/ explicat, quod per hanc æque intelligantur illæ tantum cauſſæ, diffamationes, & atrociſſimæ injuriæ, quæ pacē publicam turbant, & ſcandalo eſſe poſſunt: ſive ex quibus ſcandalum publicum exoriri, & tranquillitas imperij quomodocunque ob factam traductionem perturbari queat. Welche verſehung das Heilige Römiſche Reich/ darumb gethan/ weil vorhin dieſer Proceß *Leg. diffamari C. de ingen. manumiſſ.* in groſſen mißbrauch kommen In deme hierdurch den Partheyen wieder der Keyſerl. Majeſt. vnd deß Reichs Ordnung/ ihr ordentlich recht offt entzogen vnd abgeſchnitten worden: Sintemal die Conſtitutio *l. diffamari. Cod. dict. tit.* vorhin generalis geweſen/vnd in materialibus, auff alle vnd jede diffamation ſich gezogen: Inſonderheit auch auff diß/ſi quis poſſeſſorem alicujus rei apud honeſtos & graves viros diffamet quod iniquè & cum ſuo præjudicio rem talem poſſideat, & quod ipſe plus juris in ea, quam poſſeſſor habeat: per notata *Gailij dict. c. 9. num. 2.* Welches N.N. etwa verſtümmelt zu ihrem behelff anziehen mögen: Derowegen ex uſu Reipublicæ & Imperij etwas reſtringiret werden müſſen/ ad diffamationes publicas & atrociſſimas injurias, da einer gefährlicher betrieglicher weiſe/ dergeſtalt wirdt geſchmehet/ unde pax publica turbari poſſit Hypoth. Nun habe ich die zeit meines Lebens N. Cl. gefährlicher/betrieglicher weiſe nie geſchmehet/ ihnen nichts böſes gethan/ oder nachgeredet: Sondern alleine daß meine bey ihnen/ auff inhabend clar Brieff vnd Siegel/ auch Fürſtliche verträge/ vnd was demſelben anhengig gemahnet/ kan vnd vermag ſie auch ſolches anſpruchs fernernit erlaſſen/ biß ſie Brieff vnd Siegel Adelich gelöſet/ vnd mich bezahlet. Derwegen es billich heiſt: qui jure ſuo utitur, nemini facit injuriam: Daß auch ſie von mir durch obgedachte mahnung niemalß diffamiret, ſondern ich wol von ihnen in vnverwindlichen ſchaden durch ihre nicht zahlung verteufft worden. Vnd wann diß ſolte auffkommen vnd recht ſeyn/ würden alle böſe zahler ſich damit friſten/ wann ſie gemahnet/ vnnütze wort außgeben/ den *proceſſum l. diffamari*, ſam wehren ſie an ehren verletzt/ daß man ſagte oder klagte/ ſie weren ſchuldig/ vor die Handt nehmen/ vnd den Creditoren an ſtadt dahres geldes mit vnnötigen Weſſen vnd Proceſſen vorhin/ vor erfolgter Zahlung/ die zwar endlich muß erfolgen/ eine zeitlang tribuliren vnd defatigiren: Welches allem recht/ auch aller vernunfft è diametro zuwider/ auch diß-fals im rechten in *leg. properandum. 13. C. de judicijs.* per expreſſum verordnet/ vnd einem jeden judici vnd gerichtshalter/ von Gott/ der Natur/ vnd durch Keyſerliche ſatzung ins Hertz vnd gewiſſen geſchrieben iſt/ daß kein vnnötig Proceſs zugelaſſen/ auch die zuläſſige/ ubi probabilem quis habet litigandi cauſſam eilends/ ſo viel immer möglich/ zu ende befödert/ vnd Niemanden in ſchleunigen verfolg rechthangender ſachen juſtitia denegirt werden ſolle. Properandum † inquit *Iuſtinianus. in dict. l. 13. C. de* 33
judic. nobis viſum eſt: ne lites fiant pene immortales: Cenſemus itaque omnes lites ſuper pecunijs, quantæcunque quantitatis, non ultra triennij metas eſſe protrahendas: Idque judicialis magis eſſe poteſtatis: nam ſi ipſi (judices) noluerint, nullus tam audax invenitur, qui poſſit invito judice, litem protelare. Ob ſolches auch in dieſem Fall geſchehen/ vnd in acht genommen worden/ were dieſer ſachen ſchon vor etlichen Jahren abgeholffen/ hette auch gar wol ſein können.

Secunda ratio contra proceſſum *Leg. diffamari* beſtehet in defectu formæ: Ad formam † proceſſus *leg. diffa-* 34
mari gehöret vornemblichen Iuriſdictio competens. Dabey ex præſcripto *Gailij d. lib. 1. obſerv. 11. num. 3.* pro regula in acht zunehmen: Diſtinguendum eſſe † inter judi- 35
cem diffamationis, & actionis: Primo caſu præventioni locum eſſe, ex ſolâ citatione, ita, ut judex concurrens, non poſſit poſtea diffamatori præfigere terminum agendi vel accuſandi, ſub pœna perpetui ſilentij, ſed ubi judicium ceptum, ibi finem accipere debere: *per leg. ubi acceptum. ff. de judic. l. ſi quis poſtea. Ibid.* Den Fall nun zuſetzen daß die Hoffgerichte ein ſolch competens vnd ordinarium, ſive concurrens judicium cum Principe ſein ſolten/ dahin einer wieder ſeinen willen gezogen werden könte poſito non conceſſo, ſo könten jedoch die hoffgerichte in dieſem Fall keine Iuriſdiction nicht haben ob præventionem, litis pendentiam, & rem alibi judicatam, Weil die ſachen vorhin im Ampt anhengig An. N. decidiret &c. beſage der Abſchiede. Solche Prævention, vnd daß dieſe gantze ſach in utroque judicio diffamationis & actionis ins Ampt von Anno N. hero gehöret/ wirdt in ſpecie beleget vnd erwieſen: 1. durch daß Remiſſorial Schreiben: 2. vnterſchiedliche Citationes 3. Abſchiede vnd verträge. 4. durch die vielfaltige Reſcripta, ihr Majeſtet/ an daß Königl. Ampt/ pro adminiſtratione Iuſtitiæ: Darauff allezeit von N. citationes vnd befehlich abgangen auch biß dato originaliter vorhanden. Manifeſti verò juris eſt: Præventionem, litiſque pendentiam, ex ſola citatione induci: *l. ſi quis poſteaquam. 7. ff. de judic. c. propoſuiſti. extr. de for. competent. Mynſing. 4. obſervat. 26.* Wie vielmehr per ſententiam & rem judicatam: wie alhier clare Ampts Abſchiede vnd verträge vorhanden. Iuris inſuper eſt: In iuriſdictionibus concurrentibus, poſteaquam aditus eſt alter, alterum adiri non poſſe: per regulam juris antiqui: ubi cœptum eſt judicium, ibi etiam finiri debere: *l. ubi acceptum 30. ff. de judic. l. nemo 4. C de juriſdict. omn. judic. l. ſi quis. 7. ff. de judic.* Worauß nun ferner folget: Ob NN. je befuget geweſen/ judicium diffamationis wieder mich anzuſtellen quod conſtantiſſime negatur daß ſolches im Königl. Ampt beſchehen ſollen: Ja den vngeſtandenen Fall abermalß zuſetzen: Wann ſchon die Hoffegerichte competens judex geweſen ſein ſolten: So hette doch in meiner Election geſtanden; Ob ich vor ihnen/ oder im Königl. Ampt/ oder coram NN. immediatè erſcheinen wollen. Indubitati enim juris eſt, † quando 36
diffamatus, vel reus agens ex leg. diffamari habet duos judices, ſi de principali cauſſa, actione & exceptionibus tractetur: actorem, ſive diffamantem judicis electionem habere: *Covarruvias lib. 1. variar. reſolut. cap. 17. num. 6.*

Wil geſchweigen daß der Proceſs *l. diffamari* vnd die erſte Citation bey den Hoffegerichten ſub- & obreptitiè

außbracht:

außbrachte: in deme beclagte nicht berichtet was ſie billich
hetten berichten ſollen: Nemlich/ alles was von Anno N.
hero im Königl. Ampt vorgelauffen: Ob es auch geſche-
hen / würden die Hoffegerichte billich bedencken gehabt
haben in frontiſpicio einige citatioo an mich vnd conſor-
37 ten ergehen zulaſſen. Tum autem † ſub- & obreptio
committitur, quando quis vel narrat falſa, vel ſuppri-
mit vera: *Petr. Frid. Mindan. de proceß. Camer. extrahend. lib.
2. cap. 15. num. 2.* Veri autem ſuppreſſio hoc caſu apparet
ex eo daß beclagte in jhrem Suppliciren an N. pro extra-
hendo proceſſu verſchwiegen allen verlauff der Haubt-
ſachen im Königl. Ampt / vnd dieſelben eigentliche be-
ſchaffenheit/ vnd allein auff N. ſich referiret. Daben ſie
billich erwehnen ſollen.; was vor Anno N. im Königl.
Ampt vor Citationes, verhören/ Abſchiede/ vnd verträge
erfolget: Was ich in ſpecie wieder die compromiſs Ab-
ſchiede vnd veranlaſſung vielfaltig eingewendet: Vnd
warumb mir höchſt beſchwerlich geweſen/ vber klar Brieff
vnd Siegel vnd in Händen habende Executorial Ab-
ſchiede in ſchrifftliche diſputata mich einzulaſſen / daß ich
an daß Königl Ampt provociret, vnd ſtets darauff ver-
blieben: ubi judicium ceptum, ibi etiam finiri debere.
Vnd was dergleichen erheblichkeiten mehr darüber ich nit
gefeiert/ ſondern von Anno biß N. auff vorgehende Kö-
nigl. Amptes verhör ꝛc. mich höchſtes fleiſſes bemühet/
daß in verbleibung ſchrifftlichen Anlaß / die Sach durch
ſummariſche verhör entſchieden werden mögen: ut pro-
bant meæ dedoctioues, caſ. abſentiæ: & incompetentia
fori. &c.

Tertia ratio cootra proceſſum *l. diffamari*, eſt finis &
38 deſtinati defectus. Finis † & effectus priocipalis eines je-
dern Iudicij diffamationis ex fundamento materiali,
quod eſt diffamatio, non quælibet, ſed atrox, pacis pu-
blicæ turbatoria, herflieſſend iſt; ut à judice cogatur diffa-
mator intra certum tempus actionem, vel jus quod ha-
bet, in judicium deducere: adjecta comminatione. &
ea poſtmodum executiooi tradita, perpetui ſilentij im-
ponendi: niſi intra præfinitum diem egerit: & ſi adhuc
poſt impoſitum illi, per judicis ſententiam perpetuum
ſilentium ulterius infamet, vel inquietet, pænali indicta
mulcta, coërceatur: *text. in d. l. diffamari. C. de ingenu. ma-
num. & in l. ſi ea. 7. C. qui accuſar. non poſſ. gloſſ. commun. re-
cepta in l. 1. C. ut nem. invit. ager. vel accuſar. Canon. in c. accepi-
mus. per gloſ. & text. ibi extr. de fide inſtrum. & in c. conqueren-
39 te. de offic. ordin.* Vnde duplex † vulgo judicium in cauſſis
diffamationum dignoſcitur: Alterum diffamatorium,
ubi de veritate traductionis ſive diffamationis, aut impo-
ſitione perpetui ſilentij tractatur: *Gail. lib. 1. obſerv. 11.
num. 2.* Alterum actionis, ſive cauſſæ principalis io quo
diffamator intra terminum præfixum de jure ſuo civili-
ter agere, vel criminaliter accuſare debet: *Gail. dict. obſer-
vat. 11. num. 2* Nun hatt man mich nicht zwingen / oder
ſub comminatione perpetui ſileotij compelliren dörffen
zuclagen / weil ich ultro jederzeit geclaget: im Königl.
Ampt die entſtandenen differentien anhengig gemacht:
vnd nichts mehr gewünſchet / alß daß doch judicium a-
ctionis bald ſeine endtſchafft haben/ vnd ich zu ſchleuni-
ger zahlung oder execution gelangen möge: Inmaſſen
notorium, vnd mit groſſen convoluten meiner davon
dort eingegebenen ſchrifften zubelegen: Die auff etliche
Buch papier nicht geſchrieben werden können. Ceſſante
40 † ergo fine, & effectu, ceſſat deſtinatum. Vnd erſchei-
net hierauß allenthalben noch mehr/ daß es den beclagten/
in extrahendo proceſſu *leg. diffamari*, vmb deſſen rechten
Zweck gar nicht: Sondern darumb zuthun geweſen: wie
ich hierdurch weiter auffgehalten/ vnd die Sach per in-
ſtantiarum multiplicationem in N. vmb getrieben / vnd
ins weite kirchen Feld gespielet werden möge: ipſi vero
bonis interim quiete fruantur; welches aller Juſtiz vnd
erbarkeit zuwieder lauffe.

Quarta ratio contra proceſſum *Leg. diffam.* eſt mani-
feſta & multiplex ejuſdem nullitas, vmb deren willen Er
billich eingeſtellet/ vnd abgeſchafft wirdt: Quod † enim 41
ipſo jure nullum eſt, nullum merito ſortitur vel ope-
ratur effectum: Et non entis nullæ ſunt qualitates; per
vulgata.

Die erſte / andre vnd dritte Nulliter, ex defectu ma-
teriæ, formæ, & finis: ſive ex defectu diffamationis, Iu-
riſdictionis & compulſionis ad agendum, contra du-
dum enixe agentem, ſindt vorhin in ante deductis auß-
geführet.

Die vierdte nulliter hafftet in ſub- & obreptione, ve-
rique ſuppreſſione: wie oben in facto angezeiget: Dan es
iſt rechtverſehen/ daß † alles diß/ waß einer per ſub- & ob- 42
reptionem außbracht / an jhm ſelbſt null nichtig vnd
krafftloß ſey: *l. reſcripta 7. C. de precib. Imperat. offerend. c. ſi
quando. extr. de reſcript. ubi Pontifex, patienter, inquit, ſuſtine-
bimus, ſi non feceris. quod prava nobis fuerit ſuggeſtione inſinua-
tum. L. 1. C de petit. bonor. ſublat. l. fin. Cod. comminationes, e-
piſtolas. &c.*

Die fünffte Nulliter iſt fundiret in defectu contuma-
ciæ, darauff der gantze Proceß *Leg. diffam.* von anfang
biß zu ende vnd der N. Bec. gantz convolut einig vnd
allein ergründet iſt. Dann alß ſie inhalts jhrer ſchrifft
vnd beylagen N. per ſub- & obreptionem, bey den Hoff-
gerichten Citation ad extrahendum proceſſum *Leg. dif-
fam.* nulliter in N. außbracht/ auff N. zuerſcheinen, ich
aber meine einrede darauff gethan / vnd nicht erſchienen,
haben ſie alßbalde contumaciam accuſiret, nachmalß
auch in folgendem judicio eine ſchrifftliche accuſationem
contumaciæ vbergeben: vnd ferner continuiret, auch eine
Citation nach der andern ad importunas preces auß-
bracht/ wie auß gegentheils Convolut zubefinden. Die-
ſer Proceß in contumaciam, damit ſie ſich eine ſolche zeit
hero von N. wie die Katzen mit der Mauß geſchleppet/ vnd
den Hoffgerichten viel vergeblicher mühe gemacht / iſt
dannehero ipſo jure null vnd nichtig: Sintemal evidens
vnd notorium, daß ich niemals ſey contumax geweſen.
Contumax † enim non eſt, qui ad citationem ſibi inſi- 43
nuatam jure ſuo utitur, excipiendo de incompetentia
& præventione, aliaſque cauſſas allegando, quare com-
parere & reſpondere non teneatur: *gloſ. in l. penult. & fin.
ff. de in integr. reſtit. ubi Bartol. & Dd. Suchard. conſil. 9. de con-
tractibus. num. 74. & ſeqq. pag. 217.* Vtque pro contumace
quis habeatur, vera requiritur contumacia, nec ſufficit
ficta vel prætenſa: *Bartol. Iaſ. & Dd. in l. unic. §. hoc judi-
cium. ff. ſi quis jus dicent. non obtemperav.* Et aliàs in vniver-
ſum, à vera etiam contumacia, quævis cauſſa, ſaltem mo-
dica excuſat, juxta magis communem Dd. opinionem:
*gloſ. in L. 1. §. fin. verſ. hoc judic. in fin. ubi Bartol. Bald. Iaſ. & Dd.
ff. ſi quis jus dicent. non obtemper.* Quique † ad mandatum, 44
vel citationem ſibi inſinuatam non reſpondit, ſe nolle
parere, nec etiam ſimpliciter nihil reſpondendo non
paruit, ſed cauſſas adduxit propter quas credat, ſe excu-
ſari, quo minus pareat, aut parere poſſit, ab omni con-
tumacia & contemtu excuſatus eſt: *Suchard. conſ. 9. de con-
tractib. n. 78. ubi plures alleg.* Daß ich nun auff empfangene
erſte vnd folgende citationes nicht geſchwiegen: Sondern
jedesmal zu rechter vnverſaumbter Zeit meine einrede
gethan/ vnd Vrſachen angezeigt: Warumb ich in den
Proceß *Leg. diffamari*, mich einzulaſſen vnd in Hoffgerich-
ten zuerſcheinen nicht ſchuldig. deſſen ſindt die Hoffgerich-
te in jhrer Jahrrelation ſelbſt zeug: vnd iſt vnter andern
vielen Vrſachen meines nicht ſchuldig erſcheinens / diß
alle eit die vornembſte geweſen/ die ich auch balde anfangs
vorgeſchützet/ N. daß die Hauptſache im Königl. Ampt
anhengig/ vnd demſelben albereit anbefohlen / wie allent-
halben verfahren werden ſolte. Accedit pro cauſſa, excu-
ſante contumaciam nullitas proceſſus, ex defectu requi-
ſitorum ſubſtantialium per antededucta. Vnd daß frey-
lich die Hauptſach von der Zeit an alß beclagte mit dem
monſtroſo proceſſu *Leg. diffam.* capite, corde & ventre

carente, ſchwanger giengen/ die Hauptſach in judicio a-
ctionis auff jhr Majeſt. gnädigſten reſolution geſtanden:
Derwegen auch einig judicium diffamatorium wider
45 mich nit ſtadt gehabt: Id enim † illo fine competit, ut ſit
initium, ſive cauſſa compellens judicij actionis, ad
quod compellandi ſuut diffamatores: Hoc judicium a-
ctionis iamdiu inchoatum, continuatum & ſententijs
finitum im Königl. Ampt: nec per me ſtetit tantum, daß
ich in judicio actionis die Hauptſach treiben vnd weiter
födern können; Nach dem die Sach mit beyder parten
einwilligung auff jhr Majeſt. reſolution geſtellet/ darwie-
der ich nicht ſein können/ ob ich ſchon höchlich der Sachē
Ort vnd ende gewünſchet: Wie habe ich dann in judicio
diffamationis compelliret werden können ad impoſſibi-
le vnd zu cōtinuirung meiner action, die remittiret auff
N. vnd erſcheinet hierauß allenthalben daß vielmehr Bec.
N. contumaciam veram begangen: Jndem ſie verwilli-
get/ ut expectetur reſolutio Cæſar. vnd immittelſt in ſolchē
ſtillſtandt judicij actionis, mit dem judicio diffamatorio
ex capite prætenſæ contumaciæ allezeit fortgefahren eine
Citation nach der andern außbracht/ vnd mich/ wiewol
der Hauptſach ohne ſchaden wol damit vexiret, ſo ſie bil-
lich vnterlaſſen/ dem Königl. Ampt gehorſamen/ jhr
Majeſt. reſolution erwarten/ vnd jhrer gethanen zuſage
vnd bewilligung wircklich nachkommen ſollen: Qui enim
non facit, quod facere debet facit adverſus ea, quæ non
facit: Et qui facit, quod facere non debet, non facit id
quod facere juſſus eſt: *l. qui non. 121. ff. de Reg. Iur.*

Hierauß nun folget ferner die Sechſte nullitet, quod
46 † lite & reſolutione Cæſarea, ex utriuſque partis com-
promiſſo pendente nihil ſit innovandum: von welcher
nullitet, quando in Specie ſit attentatum ſive inoova-
tum dilatione pendente, ut hoc noſtro caſu, zu recht hell-
47 ſämlich verſehen: Quod † dilatione pendente, officium
judicis conquieſcat, & nihil innovari debeat: *l. ſive pari.
C. de dilat. c. ſignificante. de appellat. Robert. Lancellot. in tract. de
attentatis part. 2. cap. 7. num. 1. & ſeqq.* ex illa ratione, quod
48 † ubi tempus apponitur ad favorem alicujus, nihil ſit
interim in præjudicium illius innovandum: *per leg. ſin. §.
donec. C. de jur. delibe. & quæ notantur in l. ſtipulatio iſta §. inter
49 certam. ff. de verbor. obligat.* Habitus † ergo proceſſus, dila-
tione pendente, eſt ipſo jure nullus: *Lancellot. dict. part. 2.
50 cap. 7. n. 3.* Iudexque † ad definitivam, aut aliter proce-
dens, nulliter procedit: *Pariſ. conſ. 109. Lancellot. dict. cap. 7.
51 n. 4.* Vſque adeo † ut quæ nulliter geſta ſunt, dilatione
pendente nec de partium cōſenſu validari poſſint: *Bald.
Cyn. & Dd. commun. in d. leg. ſive pars. C. de dilation* ſive dila-
tio ſit legis, ſive hominis, ſive conventionalis inter par-
52 tes conventa: Nam & † tunc male agitur, antequam ex-
pirat dies conventa: *l. cedere diem. ff. de Verb. ſignif.* Vnd
wird alles diß/ was N. Bec. interim pendente reſolu-
tione de facto im Hoffgerichten/ vnd ſonſten hin vnd wie-
der vorgenommen/ davor billich gehalten/ daß es in con-
temtum jhr Majeſt. vnd des Ober Ampts geſchehē: quia
ſcienter & prudenter contra promiſſum, cui ſtandum e-
rat, geſta ſunt omnia: per notata *Lancellot in dict. tractat. de
attentatis in præfat. part. 1. n. 20. 42. Maſcard de probat. concluſ.*
433. Welches daß gegentheil/ wie es zuverantworten/ in
acht zu nehmen/ vnd zu der Herren Vrtelsverfaſſer recht-
meſſigen diſcretion geſtellet wird. &c.

CONSILIVM CVI.

Thema.

An maritus, quando pactum adeſt fraternum, de mobilibus quidquam uxori ſua conferre poſſit: Item quando regalia conceſſa intelligantur: an flumina publica ſint de regalibus: Item de iure piſcandi: de puncto non renovata inveſtitura, atque prætenſa contumacia.

SVMMARIA.

1 Excuſatio non comparitionis, cum annexa petitione, de meliori commendatione.
2 Imperator Marcus Antoninus in cauſſis fiſci, nunquam fiſco favit.
3 Conſenſus eſt ſubſtantiale contractuum & pactorum requiſitum.
4 Pactum familiæ favore conſervandarum familiarum, inter nobiles initum, de jure ſubſiſtit.
5 Pecunia, aliave res mobilis, ne quidem ſub cautione quaſi uſusfructus, earum rerum, quæ uſu conſumuntur, rectè in feudum datur.
6 Nec fratrum vel agnatorum conventio, ut pecunia ſit feudum valet, feudique naturam, pecunia, ne ex mutua quidem fratrum & agnatorum conventione induit.
7 Pecunia eſt de rebus, quæ ſervando aſſervari non poſſunt.
8 Pecunia dicitur res computata ad expendendum, quæ ſola commixtione conſumitur, & pleno jure ad aliquem ſpectat.
9 Dominus ius directum, vaſallus utile ſemper dominium, ſive uſumfructum in quolibet feudo habere debet.
10 Pecunia eſt res conſumtibilis, quæ habetur inter mobilia etiam tum, quando ad comparationem prædiorum deſtinata eſt.
11 De formalibus ex inveſtiturarum pactionibus ſumitur iudicium.
12 Primum requiſitum formale feudi eſt eiuſdem realis traditio.
13 Traditionibus non nudis pactis dominia transferuntur.
14 Inveſtituræ acceptilatione, uti & ex tenore inveſtituræ nihil certi concluditur.
15 Ad feodi perfectionem opus ſemper eſt, propriam ſubſequi inveſtituram quæ nihil aliud eſt, quam poſſeſſio, & ſeiſiva poſſeſſionis traditio.
16 Inſtrumenti, claviumque traditione aboſiva ſit inveſtitura.
17 Pecunia ad Cameram Domini tranſlata rectè hac ratione feudum conſtituntur.
18 Secundum requiſitum formale feudi, eſt expreſſa donantis voluntas.
19 Generaliter talia in feudi pactis & contractibus verba adhiberi oportet, ut feudi conceſſionem importent.
20 Nemo præſumitur velle, quod expreſsè non dicit.
21 Voluntas diſponentis colligitur ex modo & formâ producendi.
22 Nemo eam elegiſſe viam præſumitur, per quam judicium ſuum ſubverteratur.
23 Omnes actus ſecundum intentionem & mentem agentium interpretationem recipiunt, neque vim ſuam atque effectum ultra porrigunt.
24 Feudum non nudo pacto, ſed traditione conſtituitur, ad quā ante omnia voluntas & conſenſus requiritur.
25 Tertium requiſitum formale feudi eſt, juramentum fidelitatis.
26 Fidelitas eſt de ſubſtantia feudi, fidelitatiſque præſtatio.
27 Refutatio feudi etiam Domino invito facta valet.
28 Alienatio feudi regulariter prohibita, quæ regula multas tamen patitur exceptiones.
29 Iura alienationem prohibentia, & revocationem feudi concedentia de paterno ſolum feudo loquuntur.
30 Feudum novum, in quemcunque extraneum alienatum, nec vivo nec mortuo alienante, filii vel agnati revocare poſſunt.
31 Legis diſpoſitio fortior eſt diſpoſitione hominis.
32 Privilegium nomen habet, quod privet legem, & recedat addendo vel detrahendo à jure communi.
33 Quodlibet feudum rectè etiam citra ullum amiſſionis periculum, domini conſenſu impetrato in quemvis alienari poteſt.
34 In feudi antiqui alienatione, præter domini conſenſum etiam agnatorum requiritur.
35 Demoſthenis exemplum contra Æſchinem, dictumque Ciceronis pro Sylla.
36 Per verba inveſtituræ univerſalia, & quidem non ſemel, ſed ſæpius reiterata, etiam regalia conceſſa intelliguntur.
37 Caſtrum ſi integre concedatur, nihil retento, veniunt etiam regalia iura, in quibus expreſſio etiam ſpecialis eſt neceſſaria.
38 Mariæ Reginæ Vngariæ, Ludovici Regis viduæ in pactis dotalibus conceſſi ſunt proventus ex auri argenti fodinis, poſt mortem regis, qui illic locorum Regi Vngariæ debentur.
39 In conceſſione paſcuorum, aquarum, aliarumque commoditatum etiam regalia converſa intelliguntur.

40 Vniverſalis oratio nihil excludit.
41 Vbi adeſt ſignum univerſale, id etiam comprehenditur, quod eſt impropriè tale.
42 Sub ſigno univerſali etiam comprehenditur id quod ſine eo non comprehenderetur.
43 Ex ſigno univerſali ea veniunt, quæ acceſſoriè competunt.
44 Verbo pertinentiarum omnia etiam acceſſoria & appendicia comprehenduntur.
45 Dictio geminata omnium iurium & pertinentiarum, quovis nomine dictarum nihilo reſervato, impedit ſiſci interpretationem reſtrictivam.
46 Piſcari in flumine publico cuilibet permiſſum.
47 Si cui ius piſcandi in certa fluminis publici parte à Principe, vel alio, regalia habente, in feudum conceſſum eſt, non modo alios privatos, ſed etiam ipſum Principem in illa publici fluminis parte piſcari prohibere poteſt.
48 Conceſſio per contractum feudi facta, reſpectu concedentis intelligitur non cumulativè ſed privativè facta.
49 Flumina publica ſunt in dominio locorum territorum.
50 Vſus fluminum publicorum communis eſt omnibus, ut & ius piſcandi.
51 Piſcationum reditus ſunt de regalibus, quia à Domino prohiberi, unde & publicum vectigal exigi poteſt.
52 Gabella quid ſit.
53 Ripæ & earum uſus eſt publicus, ſicut fluminum & maris.
54 Piſcandi ius omnibus eſt commune in portu fluminibuſque, quatenus uſus iure gentium eſt publicus. Item inſulæ quid ſint & in cuius dominio.
55 Sententia lata, reique iudicata, etiam Imperatori præiudicat.
56 Scientia officialium idem operatur, quod ſcientia ipſius Principis.*
57 Sententia lata contra ſubditum alienſis, vel eius vaſallū domino ſcienti nocet, non tantum quoad poſſeſſionem, verum etiam quoad proprietatem.
58 Præſcriptio contra ſubditum vaſallum, vel Emphyteutam inde ſtrictè præiudicat domino.
59 Perpetua conductio, emphyteuſis quædam eſt, & cenſiticii contractus inſtar habetur.
60 A remotione unius contrarii, ad poſitionem alterius firmiſſima eſt conſequentia.
61 Probatio iniungitur ei, qui non poſſidet, transfertque poſſeſſio onus probandi in adverſarium ſive Actorem.
62 Conceſſio Principis, & confirmatio eiuſdem, ſine præiudicio tertii intelligitur.
63 Voluntas principis talis eſſe præſumitur, qualis eſſe poteſt.
64 Reſcripta Imperatoria duarum ſunt generum, pro diverſitate ſupplicantium.
65 Turbatis, qui me in poſſeſſione meâ quiete uti etiam per ſupplicationes & iudiciarias literas.
66 Mandata obreptitia quomodo iniuſte impetrentur.
67 Quælibet cauſſa etiam iniuſta à dolo, & contumacia excuſat.
68 Vt multa locum habeat, requiritur vera contumacia, non prætenſa.
69 Excuſatur à contumacia is, qui qualificate non paret, cauſſaſque adducit, cur parere non teneatur.
70 Inhibitioni, qua quis poſſeſſione ſua privatur parere nemo tenetur.
71 Reſcr. præſumptio, non valet, lite pendente.
72 Ab executione non eſt faciendum litis initium.
73 Mandatis obreptitiis non obtemperans nihil imputari poteſt.
74 Vaſallo nihil imputari poteſt qui ad mandatum domini, à poſſeſſione legitimè adepta non diſcedit.
75 Contra ſalvam guardiam faciens, pro tuitione poſſeſſionis & iuriſdictionis non punitur.
76 In communione poſſeſſio non ſed cauſſa tantum unius aut alterius fratris in communione manentis, mutatur.
77 Alienatio rerum feudalium, quando conſuetudine aut ſtatuta loci permittitur, tum abſque controverſia caducitati obnoxiæ non ſunt.
78 Privilegii cum liberea natura eſt, ut contra concedentem latiſſimam interpretationem recipiat.
79 Feuda ſimultaneæ inveſtituræ per omnia eandem vim habent, quam feuda antiqua.
80 In feudo antiquo Collaterales ſuccedunt in infinitum.
81 Reſcripta, privilegiaque in dubio ſecundum tenorem ſupplicationis intelligenda ſunt maxime ſi conceſſio per expreſſum ad petita ſeſe referat.
82 Cognitionis ſuæ exactam ſcientiam nemo habere poteſt.
83 Conſignatio quarundam cauſſarum, quæ Commiſſioni, in effectum deductæ, merito ſit ſtandum.
84 Cæſarea Maieſtas nemini audientiam denegare, neque inaudita cauſſa quenquam executionibus prægravari velle, cenſetur.

Memorial,

So bey gehaltener Commiſſion den N. zu N. auffm Biſchofflichen Hoffe den Herren Commiſſarien, Jhr Fürſtl. Gn. vnd Geſtr. vbergeben worden. Des N. vnd deſſen Abgeſandten ꝛc.

DEr Römiſchen Keyſerlichen / auch zu Hungern vnd Böhmen Königlichen Majeſt. vnſers Allergnädigſten Herren / hoch vnd wolverordnete Herren Commiſſarij Hochwürdiger Fürſt/ Wolgeborner Herr/Edle/Geſtrenge/ hochgel. hre Gnädiger Fürſt/Gnädiger Herr/Großgünſtige Herren/ Der Edle. ꝛc. † bedancket ſich gegen höchſtermelter jhr Keyſerl. Majeſt. vnterthänigſt/dieſer auff ſein gehorſambſt ſuchē/ gnädigſt angeordneten Commiſſion: So wol gegen Ew. Fürſtl. Gn. Gn. Geſtr. vnd Herrligk. Dero auff heute dato angeſtelten Tagefahrt. Vnd ob er zwar gäntzlich willens geweſen auch deſſen vnterthänigſt ſich ſchuldig befunden / in eigner Perſon vor Ew. Fürſtl. Gn. Gn. Geſtr. vnd herrligk ꝛc. zuerſcheinen / iſt doch ſolches itziger Zeit jhme vnmöglich / wegen ſeiner in ſeinem hohen alter bißhero befundenen Leibsſchwachheit vnd Podagra; vmb deren willen, von N. anhero in gegenwertiger Hitz vnd ſtaub / in die 50. Meilweges auff vnd abzureiſen/ die Medici jhme ſelbſt wiederrathen/wie Ew. Fürſtl. Gn. auß ſeinen an Ew. Fürſtl. Gn. lautend ſchreiben / mit mehrem geruhen zuvernehmen. Bittet demnach in gehorſam gantz vnterdinſtlich/Es geruhen Ew. Fürſtl. Gn. diß ſeyn ehehafftlich auſſenbleiben in gnaden zuvermercken: Auch derohalben bey jhr Keyſerl. Majeſt. ſeinem Allergnädigſten Keyſer König vnd Herren/ jhn de meliori zuendtſchuldigen. 1

Damit aber nichts deſto weniger ipſo tam abſente, quam præſente, auff heutigen tag / daß von höchſtgedachter jhr Keyſerl. Majeſt. gnädigſt angeordnete Commiſſion werck/ ſeinen richtigen fortgang vnd hoffentliche endſchafft haben möge/hat er von ſeinet wegen zuerſcheinen/verhör vnd handlung zupflegen/ vnd alle Notturfft vollkomblich/alß ob Er ſelbſt zur ſtelle were/ zubeſödern volle macht gegeben vnd aufgetragen den N. N. immaſſen auch ſeinen anweſenden hierzu inſonderheit erbettenen Freunden vnd beyſtanden Alles beſage der bey handen habenden Inſtruction, welche Ew. Fürſtl. Gn. vnd G in originali hiemit werdt vorgelege: Jn vngezweiffelter zuverſicht/ es ſeyen hierdurch die bevollmechtigten Perſonen gnungſam legitimiret: Sein; deſſen von B. Ehehafftlich auſſenbleiben auch gnungſam ſalviret.

Diſem nach vnd inhalts vorgelegter Inſtruction, erſcheinet N. durch ſeine vollmächtige Abgeſandten gehorſamlich/in vnterthänigſter zuverſicht / Nach deme jhr Keyſerl. Majeſt. alß ſeinem gnädigen Keyſer König vnd Herrn vnd deroſelben Hochlöblichſten vorfahren Keyſer Ferd. vnd Maximil. Chriſtmildeſter gedächtnüß / Er inn Reichshoff Rath/vnd vorn ſelbigen Legationibus von viertzig Jahren hero trewlichſt gedienet/am Keyſerl. Hoffe gantzer eilff Jahr vber/ ſich weſentlich auffenthalten vnd neben zuſetzung ſeines vermögens / den beſtentheil ſeines Lebens vnd Mannlichen alters zubracht hierdurch ſeyn vnterthänigſtes trewiſtes gemüth im werck zuerweiſen/ vnd derſelben Keyſerliche gnade zuerlangen vnd in ſein grab mit ſich zunehmen.

Es geruhen jhr Keyſerl Majeſt alß ein gnädigſter Keyſer König vnd Herr/ vor dieſe ſeine trewe dienſte / davor er die Zeit ſeines Lebens einige begnadung niemalß begehret / jhme in ſeinem hochverlebeten alter/

vnd in dieſen ſeinen kümmerlichen beſchwerungen / aller
vnd jeder ſtrittigkeiten mit Keyſerlichen vnd Königl.
Gnaden zubegegnen / ſeine vnſchuldt gnädigſt zuerwe-
gen/vnd hierinnen dem Exempel des vortrefflichen Key-
2 ſers † Marci Antonini nachzufolgen: qui in cauſis fiſci,
nunquam fiſco favit: zuföderſt auch deß hochlöblichen
Oſterreichiſchen vortrefflichen Fürſtlichen vnd Keyſer-
lichen geműhts/ ſo vor allen hohen Potentaten der gan-
tzen Chriſtenheit/ je vnd allewege/ dieſen herlichen ruhm
bey aller welt gehabt; Daß ſie in fürfallenden ſtrittigkei-
ten mehr gnade dann vngnade / vorgewandt: vnd dero-
ſelben vnterthanen mehr/dann ihrem fiſco faviret, gegen
jhme / alß einem alten viertzigjährigen trewiſten diener/
ſich allergnädigſt zuerzeigen / vnd zuerweiſen: vnd ſeyn
gnädiger Keyſer König vnd Herr zu ſein vnd zubleiben.

Dazu dann/ vnd damit ſeine vnſchuldt / vnd wolha-
bends recht/ wie Hoffentlich die deduction geben wirdt/
bey höchſtgemelter Ihr Keyſerl. Majeſt. vnd deroſelben
hoch vnd wolverordneten Herrn Obriſten Landt Offici-
rern/ Herren Hoffe Cammer Præſident, vnd Edlen Rä-
then Ort vnd ſtadt/ glimpff vnd gnade finden/ er auch
in ſeinem hochverlebten alter / vor ſich vnd ſeine Erben
friedt vnd ruhe haben/vnd erlangen möge dieſe Commiſ-
ſion verhör handlung vnd bericht / ob Gott wil dienen
werde.

Zu welchem ende/ Ew. Fürſtl. Gn. G. ꝛc. er gantz ge-
horſamlich/ vnterdinſtlich ſich befehlen/ vnd bitten thut;
Es geruhen Ew. F. Gn. ſeine in jure & naturali æqui-
tate, hoffentlich wolfundirte gegen rationes, in allen vnd
jeden puncten in gnaden zuvernehmen/ vnd zu wircklich-
er abhelffung aller beſchwer/ damit auch ihr Keyſerl. Ma-
jeſt. ſeinen vnterthänigſten Vorſchlag/ pro redimendâ
quiete, & abolitione aller zu vnd anſprüche / gnädigſt
genehm zuhaben vnd zu ratihabiren geruhen mögen/ in
gnaden jhn zu recommendiren.

Demnach auch die anweſenden Herren abgeſandten/
vnd vollmechtige/ auß Lieb vnd freündeſchafft / nomine
privato, die vollmacht auff ſich genommen/ keines weges
wieder NN dem N. beyſtendig zuſeyn : Sondern einig
vnd allein/ ſo viel immer möglich zuverhelffen die Sachen
in der güte hingeleget vnd verglichen werden möch-
ten: Ob vielleicht von wiederwertigen dieſes anders ver-
ſtanden vnd gedeütet werden wolte. Alß thun ſie darwider
hiemit proteſtiren, vnd bitten es geruhen Ew. F. Gn. G.
dieſe jhre erklerung in gnaden zuvermercken/ vnd deren
auff allen vnverhofften Fall in gnaden ingedenck zuſein.
Es iſt aber ſtatus Controverſiæ aller vnd jeder des Hn.
Fiſcaln wieder N. erhobenē zu vnd anſprüche fundamen-
taliter dreyerley: vnd beruhet auff nachfolgenden dreyen
Hauptfragen.

Erſtlich/ Ob jhr Keyſerl. Maieſt intereſſe haben / an
den NN. thal. welche N. ſeiner geliebten Haußfrawen per
donationem zugewendet: vnd an den N. thal. welche ſie
jure dotalitij, auß N. per tranſactionem bekommen / vnd
auff jhre geliebte Tochter/ Jungfrawen. N. Item, auff Hn.
N. ab inteſtato verfellet?

2. Ob in der Fiſcherey-Sachen Herr N. prætenſæ
contumaciæ reus, vnd derowegen zuſtraffen ſey?

3. Ob jhr Keyſerl. Majeſt. anwartung haben an
dem Lehnſtücke N. &c.

Der erſte Hauptpunct.

Pro Affirmativâ, & pro vnico intentionis ſuæ funda-
mento allegiret vnd produciret Fiſcalis bey dieſem erſten
punct/ Copiam einer brüderlichen Vereinigung / ſo etwa
zwiſchen den Brüdern/ NN erfolget ſein ſoll/ vnd inferi-
ret dahero.

Es hetten Anno N. gemeldte Brüder N. alle jhre
Bahrſchafften an geldt/ vnd Kleinodien/ einander zuge-
ſambleten Lehnreche / vor der Königlichen Lehenshandt
aufgetragen. Ergo hette N. ſolcher belehnung zuwieder
ſeinem Weibe N. per donationem, & dotalitij conſtitu-
tionem, nichts zuwenden können : vnd ſey per conſe-
quens alles diß/ was gemelte Fraw / ex donatione, &
dotalitij conſtitutione, an golde / geldt, vnd Kleynodien
vnd Kleydern von jhrem erſten Mann bekommen / zum
wenigſten/ nach jhrem Tode/ nicht auff jhre Tochter vnd
Eheman / alß Erb / ſondern alß Lehn / an ihr Keyſerl.
Maieſt. verfellet, vnd derwegen jhr Keyſerl. Majeſt. ſolch-
es zu condiciren, vnd in die Königliche Kammer einzu-
fodern befugt.

Ratio Conſequentis wirdt genommen:

1. A Cnoceſſione feudi nnvi.
2. â prohibitâ feudi alienatione.
3. â recngnitinne feudi.
4. â feudi cadocitate & apertione.
5. â feudi abnegatione: qvond abnegans feudū,
vel feudi pattem, aut conditionem illius, feudo prive-
tur.

Bey dieſem Erſten Punct/ geruhen Ew. F. Gn. G. ꝛc.
zuſöderſt ad notam zunehmen/ daß ſtatus Controverſiæ
nicht ſey de toto, nemlich von der Bahrſchafft/ Hn. N.
dami Gott jhn geſegnet / ſed de quota, nemblich/ von
der Bahrſchafft, von dem golde vnd geldt / Kleidern vnd
Kleinodien/ welche ſein erſtes geliebtes Weib/ N. â mari-
to primi matrimonij empfangen: alß von den N. thalern
die er jhr vor den Königlichen Hoffegerichten zur N. ge-
ſchenckt: Item von den N. thal. welche ſie von ſeinen Vet-
tern auß dem Lehngut N. jure dotis & dotalitij empfan-
gen: vnd was jhr etwa ſonſten nach ſeinem Tode / ex do-
natione omnium bonorum wie auch jure mobilium &
legitimæ; poſt mortem mariti, viduæ ab inteſtato debi-
tæ, zukommen.

Dieſem nach/ vrſach/ vnd gegen rationes anzuzei-
gen / warumb jhr Keyſerl. Majeſt. an ſolcher Bahr-
ſchafft kein intereſſe haben ; Iſt es erſtlichen an deme/
daß offtgemelter N. de cujus hereditate, donatione &
dotalitij conſtitutione quæritor, ſo wol alß ſeyn Bruder
N. niemalß zugeſtanden / daß ſolch pactum fraternum;
mit jhrem Conſens, wiſſen vnd willen geſchehen ſey / wie
dann beyde N. deſſen mit beſchwer im Ampt N. bey dem
Hn. Hauptman Anno N. Montags nach N. per expreſ-
ſum judicialiter ſich angegeben: Daß jhnen nit wiſſende/
ſie auch alß ehrliebende Leute/ ſolcher gaben/ vnd daß je-
malß mit jhrem vorwiſſen vnd willen dieſelbe ſey vorkom-
men ſich nicht erinnern köncen: Deſſen jhnen dann auch
gewönliche Ampts Recognition mitgetheilet worden/ wie
mit Nu. N. gezeignet zubefinden.

Dieſe conteſtationem ignorantiæ & diſſenſus,
hatt folgents Anno N. vor ſeine Perſon in Specie wieder-
holet/ vnd noch einß zu allem vberfluß gerichtlich bezeu-
get/ quod neſciat. Immò fuit minorennis, abſens, &c.
illo tempore cum pactum illud fraternum factum dici-
tur. Müſte demnach zuſoderſt erwieſen werden conſen-
ſus beyder itzo gemelter Brüder / daß nemlich mit jhrem
wiſſen vnd willen ſolch pactum zwiſchen jhnen vnd jhren
Brüdern erfolget ſey: Eſt enim † de ſubſtantia contra- 3
ctuum & pactorum conſenſus: qui non præſumitur,
niſi probetur.

2. Den vngeſtandenen Fall zuſetzen, Wann ſchon
vielgemelt pactum fraternum, davon die Frage iſt /
cum conſenſu beyder Brüder NN. were geſchloſſen
vnd auffgerichtet / wolte doch in quæſtione, QVID
SIT weiter die Frage ſein was es dann vor ein pactum
ſey ; Vnd ob es auch pro intentione actoris, pro
pacto ſimultaneæ inveſtituræ, bey Recht beſtehen /
oder davor angeſehen vnd gehalten werden könte ?
Zwar / daß es per ſe kein pactum ſimultaneæ Inveſtitu-
ræ vnd Lehnbrieff ſondern ein bloß † pactum familiæ 4
ſey.

ſey: Dergleichen inter nobiles, favore conſervanda-
rum familiarum offters zugeſchehen pflegen: Auch bey
recht zugelaſſen ſeyn: per notata Gaily 2. obſervat. 127. Ti-
raquell. de jure primogen. quæſt. 7 num. 7. & quæſt. 16. erſchei-
net auß nachfolgenden vmbſtänden: Weil ſo wol die ma-
terialia, alß die formalia feudi daran mangeln. Quoad
5 materialia feudi iſt vnvermeinlich: pecuniam, † aliam-
vè rem mobilem, ne quidem ſub cautione quaſi uſuſ-
fructus earum rerum, quæ uſu conſumuntur, rectè in
feudum dari: text. expreſſ. in c. un. §. ſi vaſallus de beneficio. ſi de
feud. defunct. controverſ. fuer. int. dom. & agnat. Vaſal. in verb.
Nã & tranſigere rectè poterit, nec quod accepit tranſa-
ctionis nomine feudũ erit: c. un. §. ſciendum. de feud. cognit.
6 cap. un. ſi de feud. Vaſall. ab aliquo interpellatus fuerit. Immò † ne
fratrũ, vel agnatorum conventionem, ut pecunia ſit feu-
dum, valere: feudique naturam, pecuniam, ne ex juratâ
quidem fratrum & agnatorum conventione induceret:
Iſern. Prepoſ. Afflict. & feudiſtæ communiter, in dict. c. ſi vaſall.
ab aliquo interpellat. fuer. Amplius, etſi valeat conventio,
& pecunia ex venditione, aut fructibus feudi redacta,
in emtionem feudi convertatur, ipſum tamen feudi
pretium, ſeu pecuniam, ex feudo comparatam, vel ad
feudi emtionem deſtinatam, feudum non eſſe, nec feu-
dum fieri, ex conventione etiam juratâ: VVeſſenbec. conſ.
79. Schurff. cent. 3. conſ. 22. & cent. 1. conſ. 11. Ian. Koppen. quæſt.
18. per tot. part. 3. Conſtit. Auguſt. c. 30. Zumal weil ſolches/
ſine omni reſervato, nach abſterben N. titulo ſucceſſio-
nis hinwiederumb an N. kommen vnd gelanget/ da es al-
ſo heiſt: Qui ſuccedit in prædio emto, ſuccedit etiam in
pretio, in prædium verſo; juxta regulam: Vinco vin-
centem te, multò magis te. Feudum per emtionem vi-
cit & abſorpſit pretium: vicitque viciſſim feudum ſuc-
ceſſio; idque propterea, quia pretium ſuccedit in locum
rei, & res in locum pretij. Ratio hujus rei eſt: 1. quia
7 † pecunia eſt de rebus, quæ ſervando ſervari non poſ-
ſunt: §. conſtituitur. Inſtit. de uſufruct. l. Iulianus. de petit. hered.
8 l. Ariſto. §. fin. cum l. ſeq. de jur. deliber. Diciturque † pecu-
nia res computata ad expendendum: l. igitur. de jur. deli-
berand. l. 1. de contrahend. emt. & vendit. Et, quæ ſola com-
mixtione conſumitur, & pleno jure ad aliquem ſpectat:
9 l. ſi alien. nummi. de Solut. 2. Quia in † quolibet feudo
Dominus jus directum: & vaſallus utile ſemper domi-
nium, ſive uſumfructum habere debet: c. 1. in fi. tit. de In-
10 veſtit. in re alien. fact. c. fin. in quib. cauſ. feud. amit. At † pe-
cunia eſt res conſumtibilis: habeturque inter mobilia,
etiam tum, quando ad comparationem prædiorum de-
ſtinata eſt: Dd. in l. cætera. §. ſed ſi paraverit. ubi Iaſ. num. 22.
de legat. 1. ubi communem dicit Boer. deciſ. 209. num. 1. Quo-
ad formalia verò feudi, kan mehr gemeldte brüderliche
Vereinigung pro pacto ſimultaneæ Inveſtituræ auch
nicht paſſiren: Weil darinnen die vornembſten requiſita
feudi formalia mangeln / welche in omni feudi conſti-
tutione, vnd ſonderlich / damit Erb vnd eigne güter/ o-
der bahr geldt zu Lehn gemacht / vnd für Lehn gehalten
werden mögen/ alleſampt der maſſen erfolget ſeyn müſ-
ſen; Daß wann eines deſſelben mangele / die verwand-
lung der Erbgüter ins Lehn/ an jhm ſelbſt null vnd nich-
tig ſey/ vnd keine Lehnsgerechtigkeit dem Lehnsherren o-
der Agnaten; vnterm ſchein der geſambten Handt da-
11 durch zuwachſe. De † formalibus enim ex Inveſtitura-
rum pactionibus ſumitur judicium; ſiquidem ex pacto
& conſuetudine feudorum formæ, quam maximè de-
pendent: Boër. in conſuetud. Bituricenſ. tit. 4. §. 5. gloſ. 1. f.
72. edit. noviſſ. Andr. Knichen. tract. de Inveſtiturarum pactio-
12 nibus. cap. 1. num. 9. & 10. Primum † itaque requiſitum
formale eſt traditio realis. Daß nemlichen vor oder bey
der Recognition vnd annehmung der Erbgüter/ zu Lehn
dereſelben aufflaſſung / tradition, vbergebung vnd ent-
reumung/ daneben auch etlicher Zeit beſitzung wircklich
erfolge: quod hic non factum. Ratio eſt; quia per feudi
conſtitutionem transfertur dominium: vnd acquiriret
der Lehnsherr in ſolchen fällen/ wann Erb vnd eigene gü-
ter vnd Bahrſchafften zu Lehn gemacht werden/ daß do-
minium directum ex natura feudi. Nun werden aber
dominia rerum transferiret, nicht nudo pacto, ſondern
per traditionem: Traditionibus † enim non nudis pa- 13
ctis dominia transferri â Diocletiano & Maximiniano
Impp. decisum eſt, in l. traditionibus. 20. C. de pact. §. per tra-
ditionem. Inſtit. de rer. diviſ. etiam in contractu omnium bono-
rum. l. quis tibi. C. de hered. vel act. vendit. Dan. Moller. lib. 5.
Semeſtr. cap. 58. Ergo kan auch abſque traditione & In-
veſtiturâ, nudo aliquo pacto, kein Erb vnd eigen gut zu
Lehn gemacht/ vnd für Lehn gehalten werden. Hievon
nun wirdt in producirtem Lehnbrieff nichts gemeldet:
Sondern bloß der aufflaſſung vnd abtretung gedacht:
Die aber neceſſitatem feudi conſtitui keines weges im-
portiret: quemadmodum nec illa clauſula Ampts hal-
ber ferner zuleihen: ꝛc. Sintemal auß † empfahung der 14
bloſſen Lehn / wie auch auß einem bloſſen Lehnbrieffe/
nichts gewiſſes zuſchlieſſen iſt: text. expreſſ. part. 2. Conſtit.
39. §. Dann wann daß gut; facit expreſſim textus lib. 1.
Landrecht artic. 34. Vnde apparet: Daß auch nach gemei-
nem Landveblichem Sachſenrecht pro requiſito ſubſtan-
tiali, die würckliche entreumung / vnd etlicher Zeit be-
ſitzung / der zu Lehn recognoſcirten güter erfolget ſeyn
müſſe. Verba ſunt: Welcher Mann ſein eigen gut ei-
nem Herren aufſgibt/ vnd daß wieder zu Lehn empfehet/
dem Herren hilfft die gabe nit / er behalte denn daß gut
lediglichen in ſeiner gewehr Jahr vnd tag. VVeſſenbec. conſil.
29. in fin. ubi ſuadet, ut pecunia ſtatim ad Cameram deponatur:
pro feudali. Et hoc inde liquet; quia † ad feudi perfectio- 15
nem ſemper opus eſt propriam ſubſequi Inveſtituram:
quæ nihil aliud eſt, quam poſſeſſio, & rei, ſive poſſeſſio-
nis traditio: puta, ſi me in rem inducas, & te eam mihi
in feudum dare coram paribus dicas: vel, vade in poſ-
ſeſſionem iſtius rei, & eam feudi nomine tene: Belviſ. &
Laudenſ. num. 12. Alvarot. num. 2. & alij. quid ſit Inveſtit.
per text. & ibi Dd. in c. 1. de conſuet. recti feudi. ubi caſus expreſ-
ſus. Vnde, ſi ſaltem in poſſeſſionem me induceres, nec
diceres aliud, non foret feudum: Laudenſ. d. num. 12. Ia-
cobin. de Sanct. Georg. in verb. Inveſtiunt. talem. num. 1. & nu.
11. argt. l. nunquam nuda. 31. de acquir. rer. domin. l. cum de in-
debito. de probat. Idque in mobilium etiam Inveſtiturâ
obtinet, quorum traditio ita fit, ut per naturam poteſt,
non quidem per immiſſionem in poſſeſſionem, quæ
immobilium eſt propria: ſed per realem depoſitionem
ſummæ in feudum datæ, aut per † inſtrumenti, cla- 16
viumque traditionem: quamvis hæc ſaltem abuſiva eſ-
ſet inveſtitura: contra quam pro illa ſuadet: VVeſſenbec.
conſil. 79. num. 18. Cum ex ſolo pacto pecunia feudalis
non ſit, ſed traditio actualis requiratur, & ſumtuoſum
videatur lites perſequi, præſertim ejus, quod intereſt,
quod plerumque ad minimum reducitur: l. final. de præ-
tor. ſtipulat. Vt pecuniam ſtatim ad Curiam Domini de-
ponant pro feudali, & ſe de ea inveſtiri curent. Hac
enim † ratione etiã in pecunia, ſic ad Cameram domi- 17
ni translatâ rectè feudum conſtitui verum eſt: ca. 1. qui-
bus mod. feud. conſtit. cap. 1. ubi Dd. de not. feud. Alvarot. &
Prepoſ. c. 1. de feud. cognit. Zaſ. in epit. part. 12. num. 31. & di-
rectum dominium, ab utili, quorum utrumque eſt in
feudo, diſcernitur, quia Dominus feudi pecuniam re-
tinet, & in ea jus directum, unde vaſallo quotannis
penſiones & reditus pecuniæ, velut fructus feudi civi-
les, l. ſi navis. 62. de rei vindic. penduntur: l. jubemus. 14. ubi
gloſ. & Dd. verb. annonas. C. de Sacroſ. Eccleſ. Tiraquell. de re-
tract. prox §. 1 gloſ. 6. n. 45.

Daß ander † requiſitum formale eſt expreſſa donan- 18
tis voluntas: daß nemlichen deß jenigen der die belehnung
vber ſeine Erbgüter annimbt/ außdrücklich er klarer wille/
gemüth vnd meinung ſey / auch in dem Nahmen, vnd zu

Digitized by Google

dem inhalt dieſelbe begehre vnd annehme/ daß er ſein Erb
vnd eigene güter dadurch dem Lehnherren vbergeben / vnd
von jhme hinwider zu Lehen annehmen wolle: Welches
dann dermaſſen notwendig / daß / ob ſchon einer ſeine
Bahrſchafft/ Erb vnd eigene güter/ zu Lehn auffgebe/ vnd
darüber ein belehnung annehme/ vnd doch ſeyn wille / ge-
müth vnd meinung nicht were / daß ſeine Erbgüter da-
durch ins Lehn verwandelt werden ſolten / ſo würde da-
durch doch kein Lehnſchafft eingeführet / vnd were alß
dann ſolche Recognitioo vor nichts; Dieſelben Erbgü-
ter auch vnd Bahrſchafften würden dadurch in Lehn
nicht verwandelt: Dem Lehnsherren wüchſe auch kein
Lehnsgerechtigkeit daran zu: ſondern die güter verblieben
in jhrem vorigen ſtande des Erbrechtens: prout hoc,
in ſpecie & punctualiter latè tradit *Carol. Molin. §. 1. gloſ. 5.
num. 21. & num. 23. cum ſeqq. per ibi alleg. Burſat. dict. conſ. 46.
num. 17. Roland. à Vall. conſ. 50. num. 63. vol. 3.* Inſonderheit
muß dieſes allenthalben gantz clar vnd kundbar ſein / per
verba diſpoſitiva & inductiva translationis dominij,
19 vnd nicht etwa nur angedeutet werden. Generaliter † e-
nim talia in feudi pactis & contractibus verba adhiberi
oportet, ut feudi conceſſionem importent: *Roſenthal. in
Synopſ. feud. cap. 6. concluſ. 28. & 29. ubi plures alleg.* Nemo
20 † enim velle præſumitur, quod expreſsè non dicit: *l. li-
berto. §. penultim. de an. legat. l. Labeo §. idem Tubero, de ſupel. le-
gat.* Ex quo vulgatum illud: quod inſtrumentum non
dicit, neque nos dicere debere: *l. ſi ſervum. §. non dixit. de
acquir. heredit. Tiraquell. in l. ſi unquam. verb. libertus. num. 11. C.
21 de revocand. donat.* Item illud: voluntatem † diſponentis
colligi ex modo & forma produceodi: *Bartol. in l. ſi ſocie-
tatem. §. arbitrorum. col. 4. Alex. conſ. 55. col. 2. vol. 5. Gravet.
22 conſ. 2. num.* 8. Neminem † præſumi eam elegiſſe viam,
per quam judicia ſua ſubverterentur: *l. 3. de teſtament. mi-
23 lit.* Omneſque † actus ſecundum intentionem & men-
tem agentium interpretationem recipere, neque ultrà
vim ſuam atque effectum porrigere: *l. obligationum. de a-
ction. & obligat. l. ſi is qui. §. fin. commod. l. non omnis. ubi Iaſ. ſi
cert. petat.* Ratio hujus requiſiti ſecundi dependet à prio-
24 ri: Feudum enim non † nudo pacto, ſed traditione coo-
ſtituitur: Ad traditionem autem ante omnia requiritur
voluntas & conſeoſus: *l. qua ratione. 9. §. 3. l. ſi procurator.
35. l. cum in corpus. 36. ff. de acquir. rer. domin. l. in omnibus. 55.
ff. de obligat. & action. ubi pulcrè Iavolenus: In omnibus, inquit,
rebus, quæ dominium transferunt &c.* Tertium requiſitum
25 † formale eſt juramentum fidelitatis: davon ex conſue-
to Curiæ ſtylo dieſe Clauſula in den Lehnbrieffen paſſim
zu befinden: Darauff vns dann die N.N. gewönliche ge-
liebt vnd Endt gethan / davon vns vnd vnſerer Chron
Böhmen zu dienen/ alß ſolcher Lehnrecht iſt: quodque
26 † de ſubſtantiâ feudi ſit fidelitas, & fidelitatis præſtatio,
omni prorſus caret dubio: *c. unic. qualiter jurare debeat va-
ſallus c. un. de nova form. fidelitat. Roſenthal. in ſinopſi. cap. 6. §.
42. & ſeqq. §. 158. cum ſeqq. Duaren. de feud. cap. 7. nu. 9. Curt.
part. 2. quæſt. 3. VVeſſenbec. c. 8 num. 20. & ſeqq. Schrader. part.
5. cap. 3. nu. 5.* Deſſen allen wirdt in dem producirten Lehn-
brieffe mit keinem worte gedacht: pactum igitur ſimulta-
neæ Inveſtituræ non eſt.

Vors dritte/ iſt auß denen vorhin producirten Co-
pien evidens vnd notorium, daß beyde gebrüdere N.N.
nicht allein hochbetewret/ daß jhnen hievon nichts wiſſend
ſey: Sondern auch eventualiter ſich angegeben / da viel-
leicht wieder jhr wiſſen/ auch nach jhrem Tode/ derogleichē
ſich was finden würde/ daß ſie durch die rew / vnd ander
bewegnüß / wiſſentlich vor gerichte / in der beſten maß/
form vnd geſtalt ſolches alles wiederruffen / vnd demſel-
27 ben wiederſprochen haben wolten: Valet autem † refu-
tatio feudi, etiam domino invito facta: *per c. unc. de vaſal.
qui cont. conſtit. Lothar.*

Zum vierdten hatt N. etiam ſtante & probatâ Inveſti-
tura illa, nihilque operante refutatione ſubſecutâ, ex po-
teſtate legis & privilegij macht gehabt/ per donationem
& dotalitij conſtitutionem ſein geliebtes Weib / ſeines
gefallens zu bedencken. Etſi enim regulariter verum ſit:
† alienationem feudi prohibitā eſſe: hatt doch dieſe Re- 28
gula alienationis viel exceptiones: Primo excipitur, niſi
feudum ſit novum: Iura † enim alienationem prohi- 29
beotia, & revocationem feudi concedentia, de pater-
no ſolum feudo loqountur: *c. 1. de alienat. feud. patern. c. Ti-
tius. ſi de feud. defunct. cap. 1. §. ſed etiam res. per quos fiat inveſtit.
Andr. de Iſern. in c. 1. §. etſi libellum. de alienat. feud. patern. Alva-
rot ibid. num. 8. Roſenth. in tract. feudal. cap. 9. membr. 1. concl. 52.
n. 2.* Novum † verò feudum in quemcunque extraneum 30
alienatum, nec vivo, nec mortuo alienāte, filij vel agna-
ti revocare non poſſunt: *Dd. modò allegatis dictis locis.* Heres
enim mutare conditionem obligationis oon poteſt:
quando præſertim nullum aliud jus, quam ex perſona
defuncti, ſimultaneæ ſcilicet inveſtituræ, prætendit: ut
illa propriè dicatur lucrum ſentire ex illius perſona: un-
de valet contra ipſum regula: ex qua perſona quis lucrū
capit ejus factum præſtare debet: *l. ex qua perſona. 192. ff.
de Reg. Iur.* Secundo excipitur: niſi Lex alienationem ju-
beat & permittat. Legis † enim diſpoſitio fortior eſt diſ- 31
poſitiooe hominis: *Modeſtin. Piſtor. part. 3. quæſtion. 122.*
Nun iſt ſo wol in gemeinē/ alß auch in Sechſiſchen Land-
vblichen Lehnrechten bekandt: in welchen fällen libera po-
teſtas alienandi ſey zugelaſſen: Die dann auch inter one-
ra feudi werden gerechnet: *de quibus prolixè noviſſimè Koppen.
deciſ. 39. Modeſtin. Piſtor. part. 3. quæſt. 122. per tot. ubi diſtinctè &
longo ordine recenſet, quæ jure communi, quæ item jure Saxon feu-
di ſint onera. ſac. pars 2. Conſtit. Elector. 46. per tot. & ibid. Dan.
Moll.* Vnd die alhier zuerzehlē nicht noht iſt. Vnter ſolche
onera wirdt jure Saxonico dotalitium zuforderſt auch ge-
rechnet; per vulgò nota: *Modeſt. Piſtor. dict. part. 3. q. 122. nu.
110. & ſeqq. Koppen. dict. deciſ. 39. n. 41.* Landr. *lib. 1. artic. 21. ubi
dicitur.* Leibzucht kan den Weibern niemandt gebrechen/
weder nahe geborne Erben/ auch niemandt auff den daß
gut erſtirbet. Dahero dann folget: wann einer ſein gelieb-
tes Weib / auff ſein gut verleibgedinget/ daß er hierinn nicht
thue wieder recht: Sondern eben diß/ waß die recht haben
wollen: ut niſi ipſe præſtet, præſtare poſt ejus mortē co-
gantur heredes: per ſuperius deducta. Tertio excipitur;
niſi ſtatutum & privilegium alienatiooem permittat: *Dd.
in cap. un. de prohibit. feud. alien. Borcholt. de feud. c.* 8. *n.* 75. Inde
enim † nomen habet privilegium, quod privet legem, 32
& recedat addendo, vel detrahendo à jure communi: *l.
jus ſingulare. 16. ff. de Leg. c. in his extr. de privileg. c. paſtoral. in pr.
ibiq. Dd. extr. de appellat. Hoſt. & Dd. in c. 1 ibique Felin. num. 4.
extr. de reſcript. Felin. in c. cauſſam. num. 10. extr. eod.* Nun iſt in
dem Fürſtenthumb Glog. ꝛc. wie oben gemeldet/ ein ſolch
privilegium, permittens liberam alienationem feudo-
rum, die ſonſten Iure communi verbotten iſt. Inque Sile-
ſia paſſim feuda ex ſingulari privilegio propriam natu-
ram non habere, & alienari poſſe notum eſt: deque iiſ-
dem recte: *judicat Koppen. dict. quæſt. 39. num. 28. & 29.* In-
maſſen dann auch daß Marg. Ob. L. vnd andere der
Chron Böhmen incorporirte Länder mit derogleichen
Privilegijs, pro libertate alienandi feuda, ſtadtlich
begnadet ſeyn: ubi allegare theoricam illam de prohibitâ
feudi alienatione, eſt ignorare, aut diſſimulare jus loci:
per quod ſemper derogatur juri communi. Semper e-
nim ſpecies derogat generi; vnd nach welchem zuforderſt
in vorfallenden cootroverſijs erkandt werden muß. Pul-
crè hanc limitationem ſive exceptionem à regula con-
firmant: Landtrecht *in c. un. §. habito. de prohibit. feud. alien.
per Frider. Iſern. in c. 1. qualiter olim. Iacobin. in verb. & cum pa-
cto. de non alien. num. 16. Curt. part. 4. num. 110. Borch. c. 8.
num. 75. ubi magis com. dicit Clar. quæſt. 31. num. 12. addens:
tanto magis hanc valere, quanto magis in materia feudali con-
ſuetudines dominantur.* qui omnes tenent: ſi conſuetudine
aut ſtatuto loci, alienatio rerum feudalium permittatur
quod

quod caducitati non ſint obnoxiæ: *Idem tenet Roſenb. in ſynopſ. c. 9. concluſ. 92.* Quarto limitatur prædicta alienationis regula: Si Dominus conſenſerit: Rectè enim † &
33 citra ullum amiſſionis periculum domini conſenſu impetrato, in quemvis alienari, quodlibet feudum poteſt: *c. 1. §. ſi vero. de alienat. feud. c. 1. verb. ſine ipſorum permiſſione. de prohibit. alienat. per Lothar. c. imperialem. verb. ſine permiſſione. illius domini. de prohibit. alienat. Feud. per Frider. & iſtis locis communiter Dd. c. 1. §. fin. quæ ſuit prim. cauſſ. benefic. amit. c. 1. §. donare qualiter olim. Dd. in c. 1. de alien. feud. patern. Curt. part. 4. num. 136. dicens communem.* Quod adeo extenditur, ut ſi vaſallus iſte alienans moriatur ſine herede feudali aut alias in dominum delinquat, tamen res penes emtorem & donatarium permaneat: nec domino deferatur. *Andr. de Iſern. Martin. Laudenſ. n. 23. in c. 1. qui ſucceſſ. teneantur. text. expreſſ. cap. 1. § ſi verò Clientulus ibi ita intellectus, per gloſ. Belviſ. Nicol. Bald. Alvarot. num. 1. in fin. Laudenſ. num. 5. Iſern. Feder. Schenck. Prapoſ. Afflict. de alienat. feud. Camerar. in c. Imperialem. pag. 73. 339.* immo nec ad pretium, quod vaſallus ex eo recepit, agere poſſit: *c. 1. & ibi omnes notant. de feud. non hab. propr. natur. Cyn. & Iacob. de Arena. in l. dotalem ſervum ſolut. matrim.* Nun iſt notorium auß dem Leibgedings Brieff / ſub nu. deſſen datum &c. Daß der N. vollmächtiger Hauptman deß Fürſtenthumbs daß Leibgedinge an ſtatt vnd im Nahmen ihr Keyſerl. Majeſtet: nach gebürlicher beſchehener entreumung / vergönnet / ratificiret, vnd cum clauſulis conſuetis & neceſſarijs beſtetiget habe. Extat etiam donatio reciproca conjugum. Noch mehr vnd zu dem iſt die angezogene belehnung nie in vblichen brauch kommen: Sintemal auch die andern Brüder daß ihre / ihres gefallens per donationem, teſtamentum, dotalitium, vnd andere vbergaben ihres gefallens verwendet: Wie dann ſub N. teſtamentum N. verhanden: in quo inſtituit heredes filias ſuper feudo novo &c. quod teſtamentum à magiſtratu confirmatum, firmum ſemper habitum fuit: filiæque in poſſeſſione huc uſque permanſere. Deſſen auff die Landtkündigkeit gezogen. Quinto limitatur prædicta alienationis regula: Si Agnati conſenſerint: *c. 1. de alienat. feud. patern. gloſ. Belviſ. Bald. Iſern. num. 1. & paſſim. Feder. Schenck.* Landrecht *num. 1. Alvar. Afflict. & omnes in c. unic. de feud. alien.* Quanquam
34 hoc de alienatione † feudi antiqui tantum intelligi debet: ubi præter domini conſenſum etiam agnatorum conſenſu opus eſt: *Curt. Sen. conſ. 50. num. 21. Pariſ. conſ. 17. num. 16. vol. 1. c. 1. de alien. feud. patern. Curt. Iun. conſ. 171. nu. 5. Socin. Iun. conſ. 112. num. 1. lib. 2. Clar. quæſt. 41. num. 2. Mynſing. cent. 4. obſerv. 85.* In feudi novi alienatione non item *per vulgo Nota.* Nec ullus in jure feudali textus eſt, unde probetur, agnatorum conſenſu in alienatione feudi novi opus eſſe: quibus ob id etiam revocatio ex communi Dd. opinione denegatur.

Zum Sechſten / nach deme NN. nachgelaſſene Söhne NN. zu jhren mündigen Jahren kommen; vnd auff verhetzung Zänckiſcher Leute / eine vermeinte revocationem feudi erhaben: vnd aber geſehen / daß ſie im Stande deß rechtens nichts würden erhalten; Sondern wol auch in expenſas / fernechſt / alß temerarij litigatores erthelet werden: Sindt ſie mit raht jhrer Freunde gutwillig / wiſſentlich vnd wolbedechtig / ohne einige Perſuaſion, oder vnziembliche verurſachung / quæ nec præſumitur, von jhrer klage abgeſtanden; vnd haben Anno &c. zu N. in der güte / mit meinem Weibe ſich verglichen / auch vor jhr habend Leibrecht vnd andere / bey gepflogener handlung befundene / von jhnen ſelbſt zugeſtandene gerechtigkeit / jhr vnd mir zugelegten verwilliget N. thaler die ſie auch nachmals alß erb vnd eigen gut zu vergnügung jhres Weiblichen zuſtandes / dennn jhres gefallens zuthun / vnd zulaſſen empfangen: alles beſage des vertrages / davon num. Abſchrifft beyligend Vbi confirmatio Magiſtratus acceſſit &c. Zu ſolchem vertrag vnd gerichtlicher verzicht / hatt ſie verurſacht vnd impellirt jhr eigener freyer wille / vnd die billigkeit an jhr ſelbſt / die ſie im augenſchein vor ſich gehabt / wie auch beyde belernungs vrthel dern zu Leipzig: rc. Jhr Vatter / alß welcher daß weſen allein ſtrittig machen wollen / pro informatione an gemelten Orten / zur Zeit ſich ſelbſt erholet hatt: wie auß den Copien zuvernehmen.

Vors Siebende / iſt im gantzen Lande evidens vnd notorium daß deß einen Tranſigenten Sohn / vnd Sohnsſohn / vnd deroſelben mitbelehnete Vettern / biß dato im Leben ſeyn. Da nun obgedachte donation vnd Leibgeding weiter geſochten werden ſolte / oder könte / alß were ſolches vel ex conceſſione domini Fiſcalis einig vnd allein denſelben zugelaſſen: utpote, auß deren Lehngut N. die in dem vertrage verwilliget N. thaler genommen worden / denen auch alles diß / inhalts der brüderlichen Vergleichung (jedoch mit nicht geſtehen / alſo wie fiſcalis haben wil / cum proteſtatione derſelben ferner nachzuſehen) gebühren ſollen; Deſſen jhr geliebter Vatter vnd Großvatter N. ſich begeben / vnd darüber an kräfftiger Amptsſtelle verzicht gethan hatt. Vnd könten auch dahero jhr Keyſerl. Majeſt. ſonderlich wegen noch lebender itzo gemelter N. Leibes-Lehns-Erben / vnd mit belihnten kein Intereſſe noch anwartung an der tranſigirte Summ / weniger einige klage / wieder N. alß contra certum poſſeſſorem nicht haben.

Zum achten vnd letzten / hat N. nicht vnterlaſſen vmb mehrer gewißheit vnd nachrichtung willen hierüber an vnterſchiedlichen Orten / alß im Schöppenſtul zu Leipzig / wie auch in der Juriſten facultet zu Leipzig Witt. vnd Franckfurt durch eine vrthelsfrage / inhalts der Copien Nu. ſampt deroſelben beylagen des Rechtens ſich zubelernen; vnd was etwa von der brüderlichen Vereinigung / alß des Fiſcalis einigem fundamento jhre meinung ſey zuerforſchen. Darauff ſie alleſampt / uno quaſi ore & concilio, anders nit / alß ob ſie an einem Ort / vnd in gemeinem rath beyſammen geweſen / einhellig vnd einſtimmig wieder deß fiſcaln Intent erkent vnd geſprochen / wie ſub nu. N. zubefinden.

Wie nun an dem libellierten Capital der N. thaler alß an Erb vnd eigenem gut NN. kein intereſſe haben / in ſonderlicher erwegung / wann ſchon daß Capital Lehn were / deſſen contrarium doch bißhero gnungſam iſt außgeführet: Daß dannoch die Zinſe / alß fructus feudi, keines weges für Lehn gehalten / oder alß Lehn condiciret werden könten per vulgo nota. Vnd wie dieſes in jure notorium vnd evidens iſt: alſo darff es alhier darumb deſto weniger / vnd auch gar keiner außführung: quia verſamur in caſu Erb vnd eigen guts / welches nach Erbrecht N. ab uxore primi matrimonij &c. nach jhrem ſeeligen abſterben / jure mariti & parentis ererbet / per ante deducta. Solchem allem nach / bittet N. es geruhen Ew. F. Gn. G. im Rechten / vnd auß allen bißhero deducirten vmbſtänden zubefinden / vnd jhr gutachten concipiendo dahinzurichten: Daß die libellirte Bahrſchafft der N. thal. ſein geliebtes Weib N. alß jhr Erb vnd eigen gut / nach Erbrecht auff jhn N. nach jhrem ſeeligen abſterben verfellet / vnd dieſelben jure fiſci, alß Lehn / keines weges coondiciret werden könne.

Der Ander HauptPunct.

Bey dem andern Hauptpunct / darinnen N. deren ding beſchuldiget werden / ſo niemalß geſchehen / jhme auch die Zeit ſeines Lebens in ſinn nie kommen: Könte vnd ſolte Er pro defenſione ſuæ innocentiæ mehr nicht / als cum † Demoſthene contra Æſchinem dieſes 35
ſagen vnd einwenden: ſi exiſtimatis me talem eſſe: qualem me Æſchines deſcribit, ſurgite, neque verbum ullum amplius audite. Vnd was Cicero ſaget pro Sylla:

Digitized by Google

Malè meecum agitur, ſi me non vita mea potius excuſar quam oratio. Sintemal nicht allein am Keyſſerlichen Hofe/ vnd in gantz Schleſien; ſondern auch an den vornembſten Orten deß Römiſchen Reichs offenbar vnd bekandt iſt/ daß N. die Zeit ſeines lebens aller adelichen tugent/ Gottſeligkeit vnd erbarkeit/ wie auch in ſeinem Keyſerlichen viertzig jährigen dinſt gegē jhr Keyſerl. Majeſt. vnd dero Hochlöblichſten vorfahren Keyſer Ferdinando vnd Maximiliano Chriſtlichſter gedächtnüß in wichtigen deß Römiſchen Reichs vnd jhr Majeſt. Länder wolfahrt concernirenden deliberationibus: Item in vornehmen Legationibus, mit darſtreckung Leibes vnd gutes je vnd allewege dahin vnterthänigſt ſich beflißen/ jhr Keyſerl. Majeſt. ſeyn vnterthänigſtes trewiſtes gemüth im werck zuerweiſen/ deroſelben Keyſerliche gnade zuerlangen/ vnd biß an ſein letztes ende zuerhalten.

Dahero/ ex vita anteactâ, & ex rebus pro ſalute patriæ & reipublicæ præclare geſtis, im wenigſten nicht vermuthlichen iſt: daß N. jhr Keyſerl. Majeſt. alter viertzig jähriger trewiſter diener/ der alles vnterthenigſten gehorſambs gegen jhr Keyſerl. Majeſtet ſich allzeit beflieſſen/ wieder jhr Keyſerl. Majeſtet vnd deroſelben mandata, in der libellirtē Fiſcherey-Sachen mit worten oder wercken gehandelt/ vnd diß gethan habe/ derowegen Er billich alß contumax, oder auch majeſtatis reus geſtrafft werden ſolte. Vnd iſt bey dieſem punct zuſoderſt zuſehen auff die præſuppoſita contumaciæ: Dann auch ad contumaciā ipſam, In utroque enim ſtatus controverſiæ conſiſtit. die Præſuppoſita contumaciæ anreichende præſupponirer der Cammerfiſcal in ſeiner clage zweyerley: Nemlichen: 1. Daß jus piſcandi auff dem newen Oderſtrom. 2. die Keyſerliche mandata.

Bey dem erſten præſuppoſito iſt eigentlich die Frage/ wem das jus piſcandi auff dem newen Oderſtrom vber der N. Herrſchafft grund vnd boden/ ob jhr Majeſt. oder der N. Herrſchafft zuſtendig/ vnd wer in poſſeſſione ſey? Der Fiſcal præſupponiret es ſey NN. in poſſeſſione: Item es ſey ein Regal, vnd NN. eigenthumb. Beruffet ſich deſſen auff etliche Königliche vnd Keyſerliche Privilegia vnd Reſcripta: alß nemlichen ꝛc. Vnd inferiret dahero; es hetten die NN. der NN. eigenthumb geſchützet/ vnd deſſelben Poſſeſs vel quaſi erhaltē biß ad annū N. &c. Auff ſolch angeben wirde reſpondiret; daß N. je vnd allewege/ von vorigen Keyſern Königen vnd Herren ſolch recht erlanget vnd erhalten/ auch allzeit im Poſſeſs verblieben: Inmaſſen ſolches die Lehnsbrieffe beſagen vnd
36 außweiſen. Per verba † enim Inveſtituræ univerſalia, & quidem non ſemel ſed ſæpius reiterata, etiam regalia conceſſa intelliguntur. Eſtque hæc vetuſſima & magis communis Dd. ſententia. Primò ita expreſsè decidit *Paul. de Caſtr. in conſ 63. num. 3. verſ. quintum etiam patet. lib. 1. Raph. Cuman. conſ. 161. num. 3. ubi tradunt.* Si in conceſſione ſint appoſita verba: Emolumenta fructuum, redituum, proventuum, & introituum, tum propter generalitatem illorum verborum omnia comprehendi, etiam reditus ſalis & ſalinarum. Et in ſpecie conſulunt pro dominis de Mala reſta, qui fuerant inveſtiti â Pontifice de quibuſdam oppidis, cum illis verbis, quod haberent & perciperent omnia emolumenta fructus, reditus, proventus & introitus, vigore præfatæ conceſſionis fuiſſe in illos translatos reditus ſalinarum.

Zum andern hatt dieſes expreſsè decidiret: *Iaſ. conſ.*
37 *45. num. 5. lib. 1.* dum ibi tradit: Si, † concedatur caſtrum integrè nihilo retento, venire etiam regalia jura in quibus expreſſio etiam ſpecialis eſt neceſſaria.

Zum dritten hatt dieſes expreſsè decidiret *Socin. Iun. conſ. 80. n. 33. & ſeqq. lib. 3. ubi ipſe tradit*: In conceſſione ſub verbis generalibus de omni & qualibet utilitate, & de quibuslibet proventibus etiam intelligi conceſſum illud jus, quod ex auri, argenti, æris vel aliorum metallorum fodinis Regi debetur, & inter regalia numeratur:
Ideoque † Mariam Reginam Vngariæ relictam viduam 38
Luduvici Regis, cui in pactis dotalibus conceſſæ erant poſt mortem Regis quælibet utilitates, & quilibet proventus vigore horum pactorum etiam habere illud jus, quod ex auri & argenti fodinis illic locorum Regi Vngariæ debetur.

Zum vierdten hat dieſes expreſsè decidiret *Aymon. Gravet. conſ. 194. num. 2. col. 4. verſ. ſed magis: ubi inquit: ſi fiat conceſſio caſtri per verba univerſalia: illa Regalia cenſentur conceſſa, in quibus ſpecialis mentio erat neceſſaria.*

Zum fünfften hatt dieſes expreſſe decidiret *Ioan. Ceph. conſ. 150. num. 8. & ſeqq. ubi ipſe concludit*: Si aliquis Princeps, qui in caſtro, terra vel villa ex conſuetudine conſueverat facere taxam; & cogere homines ſubjectos vēdere ipſi annonam, pro viliori pretio, quam communiter venderetur: Caſtrum illud alij conceſſerit cum omnibus ſuis pertinentijs & juribus, quovis modo concedenti ſpectantibus, tunc illud jus taxandi, intelligi tranſlatum in illum, cui conceſſio facta eſt, nec cenſeri remanſiſſe penes dominum concedentem.

Zum Sechſten hatt dieſes expreſsè decidiret *Laurent. Sylvan. conſil. 1. num. 29. 30.* ubi ipſe inquit: quod in
† conceſſione aquarum, aliarumque commoditatum, 39
etiam regalia conceſſa intelligantur.

Zum ſiebenden hatt dieſes expreſsè decidiret *Mar. Anton. Natta conſ. 435. per tot lib. 2.* ubi ipſe refert, ſequitur, & comprobat deciſionem *Pauli de Caſtr. dict. conſil. 63. & deciſionem Raph. Cuman. dict. conſ. 162.* atque conſultus â Vaſallo inveſtito â Marchione Montis Ferrati ſupra caſtro, terra & villa montis magni cum omnibus alijs pertinentijs & juribus, quovis modo Marchioni ſpectantibus, nec non cum fructibus, reditibus & proventibus excellentiæ ſuæ ſpectantibus, & pertinentibus ipſi, de jure reſpondet, vaſallum per illa ampliſſima verba cenſeri etiam inveſtitum de illo jure, quod Marchio Montis Ferrati habebat, ut homines montis magni tenerentur ipſi leviori pretio vendere hordeum & vinum, quā quo communiter vendebatur. Et ſatis comprobatur
hæc ſententia, quia † univerſalis oratio nihil excludit: 40
l. Iulianus. ff. de legat. 3. l. omnia. ubi late Dec. ſi cert. petat. Et ubi
adeſt † ſignum univerſale, id etiam comprehenditur, 41
quod eſt impropriè tale: *gloſ. notabilis. l. 2. verb. alias. C. de quadrag. praſcript. cum multis per Gravet. adductis conſ. 244. num. 1. cum ſeq. & conſ. 308. num. 4. 1. & l. 1. num. 74. de legat. 1. & ultra eum Bartol. L. Marcellus, in pr. colum. 3. verſ. ultim. ff. ad Trebell.* ubi vult clauſulam, omnem Falcidiam etiam includere Trebell. licet impropriè veniat appellatione Falcidiæ. *gloſ. in authent. unde etſi parens. Cod. de inofficioſ. te-*
ſtam. Comprehenditur † etiam ſub ſigno univerſali id 42
quod ſine eo non comprehenderetur: *ut per Dec. d. l. omnia. & in conſil. 113. in fin. & per tot.* ubi loquitur de executionibus & muneribus, quia ob ſignum univerſale etiam ordinaria includuntur, licet aliàs non includerentur: & multa congerit *Rubeus Alexand. conſ. 135. num. 3. & attingit Ripa poſt alios, quos allegat l. 1. num. 51. ff. de Vulgar. & pupill.* ubi immunitas conceſſa ab omni munere trahitur ad onera, quæ imponuntur ratione guerræ, vel peſtis: ac
† ex ſigno univerſali ea veniunt, quæ acceſſoriè compe- 43
tunt: *juxta Bartol. l. ſi cui. § ſi â filio. ff. de legat. 1. Marbeſil. ſing. 33.* Idque tanto magis propter clauſulam illam, quocunque nomine cenſeantur, ubi tollitur omnis dubita-
tio: *Raphael. Cuman. dict. conſ. 162. Socin. Iun. dict. conſ. 8. &* 44
39. lib. 5. Nam verbo † pertinentiarum omnia etiam acceſſoria & appendicia comprehenduntur: *Innocent. c. cum ad ſedem de reſtit. Spoliat. Socin. conſ. 47. num. 4. lib. 1. Dec conſil. 516. num. 23. Curt. Iun. conſ. 159. num. 30. & ultra ipſos Bald. conſ. 464. qualiter probentur. num. 3. lib. 3. idem in conſil. 445.*
qualiter probentur num. 6. lib. 5. Similiter † dictio geminata 45
omnium jurium & pertinentiarum, quovis nomine dictarum,

ctarum, nihilo reſervato, impedit fieri interpretationem
reſtrictivam: ſed includit omnes modos, ſimiles & diſ-
ſimiles, æquales ac etiam majores expreſſis: *gloſ. clement.*
ne Romani. in verb. quovis modo. de ſentent. excom. in 6. Socin. con-
ſil. 242. colum. 1. 2. lib. 2. Ubi vult etiam includere jus ſpe-
ciale reſtitutionis in integrum: ut ibi per eum etiam
pleniſſimè tradit *Ruin. conſil. 98. num. 11. cum ſeqq. & conſil.*
123. lib. 2. Gozadin. conſil. 1. num. 19. Pari ratione, eodem,
46 hoc paſſu, licet † cuilibet permiſſum ſit Piſcari in flumi-
ne publico: per jura & autoritates notiſſimas: tamen
Princeps, vel alius habens regalia, poteſt titulo feudali
alicui concedere tale jus, ut ipſe ſolus in aliquâ parte flu-
minis publici piſcari poſſit: & ſiquidem hoc factum
fuerit, tunc is, cui hoc jus in feudum conceſſum eſt, re-
ctè prohibet alios in iſta parte fluminis publici piſcari:
per text. expreſſ. in l. ſi maris, & ibi gloſ. ff. de injur. Capol. in tract.
de ſervit. ruſtic. prædior. c. 42. num. 3. Iacob. de S. Georg. verb. flumi-
nibus num. 11. Franc. Balb. in tract. præſcript. 4. part. 5 part. princ.
47 *quæſt. 6. num. 4.* Et hoc uſque adeò verum eſt, ut is † cui
jus piſcandi, in certâ parte fluminis publici à principe,
vel alio habente regalia in feudum conceſſum eſt, non
modò alios privatos: verum etiam ipſum Principem,
vel alium habentem regalia, qui jus hoc illi in feudum
conceſſit, in illa parte fluminis publici poſſit prohibere
48 piſcari: Eam ob cauſſam, quia † conceſſio juris piſcandi,
potiſſimum, ſi illa conceſſio per contractum feudi facta
ſit, reſpectu concedentis intelligitur facta non cumula-
tivè ſed privativè: *Angel. l. penultim. C. de Canon. ſacr. largi-*
tion. lib. 10. Bald. conſil. 385. colum. 2. lib. 4. Alexand. l. teſtamenta.
col. pen. C. teſt. Alex. l. Gallus. §. ille caſus. ff. de lib. & poſthum. Alex. l.
3. item textores colum. 2. ff. de leg. 1. Corn. conſil. 30. lib. 2. conſil. 15.
colum. 2. lib. 3. Dec. c. cæterum. num. 6. Dec. conſil. 3. conſil. 664.
Carol. Ruin conſil. 7. lib. 4. Albert. Brun. conſil. 47. Curt. Iun. conſ.
73. num. 28. Iaſ. conſil. 70. colum. 4. lib. 3. Roland. à Vall. conſ. 88.
num. 26. & 27. lib. 1. Hieron. Grat. conſil. 9. num. 86. lib. 1. Et po-
tiſſimum hoc procedit, quando conceſſio non eſt facta
per privilegium, legem vel ſtatutum: Sed per contractũ,
putà titulo feudali: *Bald. l. 1. num. 15. quæſt. 43. ff. rer. divi. M.*
Laudenſ. c. 1. nu. 14. & ibi Prapoſ. de controv. int. Epiſcop. & vaſal.
Roman. l. ſtipulationum aliæ in princ. ff. de Verbor. obligat. Curt.
Sen. conſil. 73. num. 28. Curt. Iun. conſil. 2. num. 1. Card. Pariſ. con-
ſil. 9. num. 30. lib. 1. & conſil. 2. num. 18. lib. 2. Aegid. Boſſ. in tract.
criminal. tit. de foro compet. nu. 18. & 45. & tit. de Principe. n. 281.
Petr. Rebuff. in tract. de evocat. quæſt. 5. Roland. à Vall. conſil. 48.
num. 22. conſil. 78. num. 2. & 3. lib. 2. Thom. Gramm. deciſ. 30.
num. 5. 10. & 11. Felin. num. 4. limit. 2. extr. de judic. c. 1. ex tranſ-
miſſa. & c. verum. extr. de for. competent. At objicitur nobis,
quod flumina publica ſint de regalibus: *per cap. un. quæ ſint*
regal. Sed ad hoc multipliciter reſponderi poteſt: 1. quòd
hoc intelligatur tantum de dominio univerſali: ſecus
autem quoad dominium particulare fluminum publi-
49 corum. Nam flumina † publica ſunt in dominio loco-
rum vicinorum: *Bald. l. penult. num. 13. C. condit. inſert. Cepol.*
in tract. de ſervit. urb. prædior. c. 31. tit. de fluminibus nu. 1. cum ſeqq.
50 2. Quod flumina † publica non ſint de regalibus quo-
ad uſum. Nam is omnibus eſt communis: ita ut omni-
bus paſſim in illis ſit communis uſus piſcandi vel navi-
gandi: *§. flumina. & ibi gloſ. Inſtit. de rer. diviſ. l. riparum. ff. eod.*
ubi littera inquit: Quod flumina omnia & portus publica
ſint: ideoque jus piſcandi omnibus commune ſit in
portu, fluminibuſque: Item; quod uſus fluminis jure
gentium ſit publicus: Atque hoc ipſum latius compro-
bant *Capol. dict. cap. 31. tit. de fluminib. num. 6. & comprobant a-*
lii relati per Auguſt. Beroum conſil. 140. num. 8. lib. 1. Sed obſtat:
51 Piſcationum † reditus ſunt de regalibus: ideoque à Do-
mino prohiberi poſſunt: *dict. cap. un. quæ ſint regalia.* Ve-
rum reſpondetur; quod jus piſcandi, ſive piſcationum
reditus ita demum ſint de regalibus, quando ex longâ
conſuetudine Princeps vel fiſcus ſolet exigere publicum
vectigal, ex hujuſmodi commodo piſcandi; & non a-
liter: ut declarat *Andr. de Iſern. & Alvarot. dict. cap. 1. quæ*
ſint regal. & ſentit ibid. Bald. colum. 1. ſequit. Dec. conſil. 197. co-
lum. penultim. Iacob. Mandel. conſil. 16. num. 11. Iacob. de Sanct.
Georg. in tract. feudali: verb. & cum piſcationibus. num. 1. Rod.
Suarez. in tract. allegat. alleg. 17. n. 11. qui omnes illum textum ita
intelligunt. Non quod jus piſcandi ſit regale, aut ſit pro-
hibitorium edictum, ne cui piſcari liceat, ſeu ad alium,
& commodum uti fluminibus abſque licentiâ regali,
ſed quod ſolummodò concedantur Principibus reditus
piſcinatum conſueti: ut eſt † Gabella, ſive aliud tribu- 52
tum ſolvi conſuetum de his, quæ in fluminibus piſcato-
res faciunt, ſeu à mercatorib. de his quæ emunt aut ven-
dunt. Nam ipſæ piſcationes, & fluminum uſus commu-
nes omnium remanent, prout hoc apertè demouſtrant
verba textus dicentis: piſcationum reditus: quæ ver-
ba poſtillantes ibi *Andr. de Iſern. & Alvarot. ſic ajunt*: Pi-
ſcationum reditus, (ſubaudi) conſuetus, ut quia fiſcus
exigit publicum vectigal piſcationum. Quia piſcatio-
nes & jus piſcandi non eſt de regalibus, quin immò eſt
commune, & nemini debet prohiberi: *§ flumina. Inſtit. de*
rer. diviſ. l. 2. & 3. ff. eod. Itaque intelligatur, de reditu ſeu
vectigali: quia piſcationes ſemper ſunt communes:
ideo & protectio pertinet ad regem: hæc illi: *Idem*
dicit Andr. de Iſern. poſtillando partem, Ripatica, poſitam ibidem in
d. c. unc. quæ ſint regal. Subdit enim eodem modo intelli-
gendum, ut ſint regalia, ſcilicet proventus & reditus
ex his provenientes: Ripæ † enim & earum uſus eſt pu- 53
blicus, ſicut flumina & mare: *l. riparum. ff. de rer. diviſ.*
Et ſic expone regalia, quantum ad protectionem princi-
pis: quia non alienantur: *l. ſed Celſus ff. de contrahend. emt.*
& de hoc eſt text. notabilis. in l. inter publica. §. fin. ff. de Verb. ſi-
gnific.

Daß nun/ theſin itaque ad hypotheſin transferendo,
die Fiſcherey auff dem newen Oderſtrom / ſo weit derſelbe
mit ſeinen Gruben / Tümpeln vnnd Lachen vber der N.
Grund vnd Boden gehet / der Herrſchafft zu N. quoad
dominium & poſſeſſionem zuſtändig ſey / geben nachfol-
gende rationes.

Erſtlich iſt ſie denen N. zuſtändig: Jure fluminum &
piſcationum. Publici enim juris ſunt flumina & portus,
uſu omnium: qui utique omnibus eſt communis; ita, ut
omnibus in illis ſit communis navigandi & piſcandi u-
ſus: *uti ſuprà dictum; & text. expreſſus eſt l. flumina. ff. de flumin.*
dict. § flumina. ubi gloſ. Inſtit. de rer. diviſ. l. quædam. l. nemo. l. ripa-
rum ff. eod. tit. ubi dicitur: Ideoque † jus piſcandi omnibus 54
eſſe commune in portu, fluminibuſque; uſumque flumi-
nis jure gentium eſſe publicum, latius comprobat *Capol.*
loc. ſuprà citat.

Zum andern jure foſſatorum. Foſſata enim ſive die
Tümpel/ Gruben vnd Lachen / citra omnem controver-
ſiam ſunt bona privata, id eſt, illius in cujus loco exiſtunt
& non publica, ſicut ſunt flumina: & commodum
quod inde percipitur, non pertinet ad eum, qui habet
ſupremam ſuperioritatem illius loci, ſed ad eum, qui ha-
bet dominium illius loci, in quo illa foſſata exiſtunt:
text. expreſſ. in l. 1. §. hoc interdictum. & §. item ſi amnis. ff. de flu-
minib. Inmaſſen auch vorgehende Fiſcaln in denen hinc
inde eingebrachten Acten, (quod benè notandum) weder
in der vermeineten Klage / noch in dem angemaſten Be-
weiß der Fiſcherey / auff den Gruben / Tümpeln vnnd La-
chen / als ſolte dieſe be NN. zuſtändig ſeyn / mit keinẽ Wort
gedencken: ſondern dieſelbe tam quoad dominium, quàm
quoad poſſeſſionem vngeſtritten laſſen.

Zum dritten / jure feudi & inveſtituræ: Es iſt noto-
rium auß dem Lehnbrieffe der geſampten Hand deren N.
daß denſelben Vorfahren / vnd inſonderheit N. dz Lehngut
N. &c. mit Wälden / Püſchen / Waſſern ſtehenden vnd flieſ-
ſenden / vnd allen Fiſchereyen. Item mit allen Nutzen / ge-
nieſſen / allen Gnaden / Rechten / Gerichten / Freyen vnnd
Herrligkeiten / vnd allen zugehörigen / wie man daß benen-
nen möchte / keines außgenommen. Unde conſequens eſt;
weil verba ſimultaneæ illius Inveſtituræ univerſalia, &

Vai

quidem non ſemel iterata ſeyn: mit allen Nutzen/ꝛc. Item/
mit allen Zugehörungen/wie die benennet werden möchten/
nichts außgenommen: Et nominatim: mit allen herrli-
chen Rechten/ wie es der Herr N. gehabt vnd beſeſſen/ꝛc.
Daß die N. auch mit den regalien ſeyn belehnet geweſen:
Certi enim & indubitati juris eſt, quod per diſpoſitionē
conceptam verbis univerſalibus, etiam regalia transfe-
rantur, & concepta intelligantur: *Cephal. conſil. 150 nu. 11.
lib. 1. Sylvan. conſ. 29. lib. 1. Mandel conſil. 62. Iaſ. conſ. 45. num. 5.
lib. 1. ut. & rationibus & authoritatibus ante allegatis demonſtra-
tum fuit*, vnd ſolches alles in den *Acten* mit mehrern außge-
führet zu befinden. Inſonderheit/weil N. mit dem Gut N.
dergeſtalt hat beliehen/ daß es dieſelben/ vnd jhre Erben
dermaſſen haben beſitzen vnd genieſſen ſollē/wie es N. ſelbſt
gehabt/beſeſſen vnd genoſſen/ꝛc. Als wil auß ſolcher Clau-
ſul vnwiderſprechlich folgen/daß N. mit allen/ vnd jeden
Regalien, (Id enim important verba herrlichen Rechten)
im Gut N. vnnd deſſelben ein- vnd zugehörungen/ von N.
ſey beliehen geweſen: vnd dann eben dieſelben herrlichen
Rechte vnd regalien, auff dero N. Vorfahren/ ferner
transferiret vnd gebracht habe.

Ferner folget hierauß/daß N. Vorfahren ſeeligen/vnd
jhnen die Regalien im Gut N. privativè, non autem cu-
mulativè concediret ſeyn. vnd daß alſo NN. daran weder
vor ſich noch für andern etwas behalten vnnd reſerviret:
ſondern dieſelben gar vnd gäntzlichen in der N. Vorfahrn
Stand ſie transferiret ſeyn: Cum ſit clari & manifeſti
juris, quod conceſſio regalium, quemadmodum etiam
juriſdictionis, meri & mixti imperij reſpectu concedem-
tis, intelligatur facta non cumulativè ſed privativè: ſicut
dictum per *Hieron. Grat. conſ. 9. n. 68. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 88.
num. 26. & 27. lib. 1. Albert Brun. allegat conſ. 47. Carol. Ruin.
conſ. 7. lib. 4.*

Zum vierten/iſt die Fiſcherey derē N. Jure præſcriptio-
nis, der geſtalt: Nach deme von vndäncklicher Zeit hero/
der Oderſtrom per alvei mutationem vber die Herrſchafft
zu N. Grund vnd Boden eingeriſſen/ vnd da durch einen
newen Gang/oder Lauff mit groſſer Macht vñ Gewalt ge-
nommen: Haben gemelte Herrſchafften/vigore ſimultaneæ
Inveſtituræ auff demſelben/ſo weit er mit ſeinen Gruben/
Tümpeln vnd Lachen anfangs hero gangen/ deß Fiſch-
fangs vber rechtsverwehrete Zeit/ja vber Menſchen Ge-
dencken/alleine ſich gebrauchet/ vnd niemand/ die Fiſche-
rey daſelbſt geſtanden/ auch ihr Recht wider menniglich/
ſo dannnen ſie zu turbiren ſich vnterſtande/ ex æquiſſimo
Prætoris interdicto, uti poſſidetis, ita poſſideatis, & ne
cui in poſſeſſione vis fiat, &c. jederzeit gnungſam verteidi-
get Inmaſſen dañ auch die N. Fiſcher vber rechtsverwehr-
rete Zeit deroſelben im wenigſten ſich nichts angemaſſet:
ſondern vielmehr die N. Herrſchafften in ruhigem Poſſeß
geſeſſen/ andern den Fiſchfang ernicht den N. Vnter-
thanen/ welchen jhn itzigemelte Herrſchafft vmb einen
jährlichen Zinß vergönnet/ widervmb abgemüßet/ vnd
vmb ein gewiſſes außgethan precariò, ſivè ex conducto,
ein bekommen haben: wie ſolches alles von denen N. nun-
mehr vor 65. Jahren richtig erwieſen vnd dargethan iſt.
Cauſa enim in judicio ventilata & deciſa eſt, cum piſca-
tores ex precario jhnen ein Recht machen wollen/ vnd ei-
genmechtigen Fiſchfangs ſich vnterſtanden, vñ iſt alſo die
præſcriptio da zumahl per evidentiam actorum notoriſ-
ſima geweſen: quæ ſententia N. confirmata, nec appel-
lando in dubium unquam vocata, nec irrita fuit reddita.

Zum fünfften iſt auch die Fiſcherey deren N. jure rei ju-
dicatæ zuſtändig Inmaſſen dañ Keyſer Maximil. An. N.
dieſes alſo richtig befunden/ vnd ex hoc ipſo capite, die Fi-
55 ſcher hat abgewieſen per deducta. Nec dubium † eſt, dictā
ſententiam, & rem judicatam, Sacræ etiam Cæſareæ
Majeſtati præjudicare, auß nachfolgenden motiven:
1. Weil Fiſchereyen per ſe, kein Regal ſeyn/ vnd zu der
Landesfürſtlichen Obrigkeit/als ein pertinentz derſelben
nicht gehören: per antè deducta. 2. Ratione Inveſtituræ:
Weil jhr Majeſt. vnd vorige Herrſchafften zu N. nicht al-
lein die Fiſchereyen/ſondern auch alle regalia, ſo weit ſich
das Gut N. erſtreckt denen von N. vnd derſelben Vorfah-
ren/non tantum cumulativè, ſed & privativè per contra-
ctum feudi verliehen: Et ſic fruſtrà videtur dubitari, an
ſententia præjudicaverit Imperatori; cū Imperator nullū
jus habeat. 3. Weil die N. wider menniglich & conſe-
quenter, auch gegen jhr Keyſ. Majeſt. dominium & poſ-
ſeſſionem juris piſcandi zu Recht haben außgeführet vnd
erhalten/daß jhnen alleine/vnd ſonſten niemands daſſelbe
zuſtändig ſey. 4. Weil NN. auff dem alten Oderſtrom
durch die Fiſcher/ poſſeſſionem bißhero haben aſſeriret:
per quos, ut ibi commodum, ita hîc, auffm newen Oder-
ſtrom/incommodum Sac. Cæſ. Maj. ſenſiſſe, rationis eſt.
5. Weil die Königlichen Hauptleute/ Vorweſer/ vnnd
Amptsbeſchlichhaber zu N. vmb dieſe Verjährung wol
gewuſt/vnd derſelben per modum interruptionis nie wi-
derſprochen: Certum † enim eſt, quod ſcientia officia- 56
lium idem operetur, quod ſcientia ipſius Principis, ſecū-
dum communē & receptam *Dd. opinionem: Franciſ. Balb. in
tract. de præſcript. part. 2. p. 5 pr. quæſt. 4. n. 3. & 4.* 6. Vber diß
iſt Rechtens: Sententiam † latam contra ſubditum ali- 57
cujus, vel ejus vaſallum, Domino ſcienti nocere, non tā-
tum quoad poſſeſſionem: *Abb. & Dd. in c. cum ſuper. ubi Fe-
lin. col. 5. extr. de re judic. Alex. in l. ſæpe. n. 91. 102. ff. de re judicat.*
verum etiam, quoad proprietatem: *Imol. d. l. ſæpe. & in cap.
penultim. extr. de ſentent. & re judicat. Capic. dec. 20. n. 19. & 20.*
7. Welches im gegenwertigen Fall/vmb ſo viel mehr ſtat
hat: quia † præſcriptio cōtra ſubditum, vaſallū, vel Em- 58
phyteutam indiſtinctè præjudicat domino, quoad utile
dominium: *Franciſ. Balb. de præſcript. part. 4. in princ. quæſt. 12.
quæſt. 1. n. t. 6. & ſeqq. Ludovic. Roman conſ. 166. n. 8. & 9. & 10.*
8. Bevorab/weil den Fiſchern nit per modum ſimplicis,
ſondern † perpetuæ cōductionis, quæ emphyteuſis quæ- 59
dam eſt, & cenſitici contractus inſtar habetur: Die Fi-
ſcherey auff dem alten Oderſtrom eingethan vnd verliehē/
auch per privilegium biß dato confirmiret iſt. Welches
alles vnd mehrers in den Acten zwiſchen NN. Cammer-
procuratorn, vnd denen N. außführlichen deduciret zu be-
finden. Auff welche/ob ſie verſprochen werden ſollen/ ohne
allen Zweiffel wird erkennet werden prædictam exceptio-
nem rei judicatæ, etiam contra Invictiſſimam Cæſaream
Majeſtatem obtinere.

Zum ſechſten kompt denen N. zu ſtatten Interdictum
uti poſſidetis, ita poſſideatis, & ne cui in poſſeſſione vis
fiat: vnd inſonderheit/ daß Fiſcalis nicht einen einigen a-
ctum piſcandi, aut exercendi regalia, ſo die Könige zu
Böhmen/ als Hertzoge zu Gl. auff dem newen Oder-
ſtrom ſo weit derſelbe durch daß Gut N. fleuſt/ gevbet hette/
allegiren kann. Inmaſſen dann auch ſeine Anteceſſoren
in den vnverſprochenē Acten hiervon im wenigſten nichts
articuliret, viel weniger zu articuliren, oder zu beweiſen ge-
wuſt: Dahero auch wider die/nomine fiſci, ex interdicto,
uti poſſidetis, angeſtellete Klage/ (weil in allwege poſſeſ-
ſio hette articuliret vnd erwieſen werden ſollen) billich ſtat
hat. Exceptio tibi non competit Interdictum, uti poſſi-
detis: Eo enim non obtinet, qui non poſſidet: *L. 1. §. 1. ff. uti
poſſidet.* Cumque à † remotione unius contrarij, ad poſi- 60
tionem alterius firmiſſima ſit conſequentia: folget auch
daher, daß die N. wie ſie Anno N. in poſſeſſione geweſen/
vnd dabey durch Vrtheil vnd Recht geſchützet wordē ſeyn/
auch von derſelben Zeit hero in poſſeſſione verblieben ſeyn
müſſen: weil ſie darauß niemand mit Recht hat geſetzet:
weil auch ſo wol jhr Keyſ. Majeſt. durch gnädigſte Decre-
ta, als die Herren Mannrechtsſitzer durch klare Abſchiede
ſie dabey haben tuiret vnd geſchützet Daß Eigenthumb a-
ber/vnd dominium juris piſcandi auff dem newen Oder-
ſtrom ſtehet nachmals auff Erkäntnüß/vnd haben die N.
auch hieran hoffentlich nicht zu verlieren: Sintemal fiſca-
lis in den vnverſprochenen Acten, als Kläger/ auch ſo viel
daß dominium betrifft nichts erwieſen. ohngeachtet er ſich
auff

außfetliche / vnd zwar gemeine præſumtiones thut referiren: Deſſen ad acta, quæ notorium inducunt, gezogen. Vnd eben darumb / weil N. in notoriſſima poſſeſſione feyn/iſt dem Herrn Fiſcali der Beweiß zuerkannt worden/ welches nit geſchehen were/wann NN. oder an deroſelben
61 ſtat die Fiſcher in poſſeſſione geweſen weren. Et enim † probatio injungitur, qui non poſſidet: Transfert quippe poſſeſſio, onus probandi in adverſarium, ſive actorem: *argt. l. generaliter. §. ſi petitum ff. de fideicommiſſ. libert. Dec. conſil. 597. n. 4* Vnd weil deß Fiſcalen Anteceſſoren mit ſolchem Interlocut deß zuerkannten Beweiſſes zu frieden geweſen: auch darauff ihre Poſitionales vbergeben: iſt dahero evidēter zuſchlieſſen / daß ſie keiner andern Meinung geweſen: Als N. ſive piſcatores non poſſidere: Wil auch ferner daher folgen: weil die N. bißhero bey wehrendem biß dato vnerörterten Rechtsſtreit mit Recht / wie billich beſchehen ſollen / niemals entſetzet worden ſeyn: Ipſos adhuc poſſidere: judicio aller fiſcalen, die vor dieſem von Anno N. hero / geweſen ſeyn.

Zum ſiebenden iſt die Fiſcherey deren von N. jure decretorum Imperialium. Dann erſtlich haben ihr Keyſ. Majeſt Keyſer Ferdin. vnterm dato deß N. An. ſich allergnädigſt an N. reſolviret, in Sachen / ꝛc. In gleichem / ꝛc. Auß welchem allem concluſivè vberflüſſig gnungſam erſcheinet: weil die Sachen noch auff Berathſchlagung / vnd in vnentſchiedenem Rechtsſtreit hafften / daß die N. cum cauſſæ cognitione auß dem poſſeſs niemals geſetzet worden ſeyn.

Zum achten haben die Herren Mannrechtſitzer nicht weniger die Sachen offt vnd viel in offentlichem Mannrecht in conſultatione gehabt: vnd zu viel vnterſchiedlichen mahlen pro jure & poſſeſſione der Herrſchafft N. zu Recht erkannt: Daß ſie dabey billich / von Rechtswegen zu ſchützen: wie dann diſſfals acht Abſchiede vorhanden ſeyn / ſo alle hiervber ergangen / vnd in rem judicatam kommen: Deren Abſchrifft num. vnterm datis N. zubefinden. Deren vermöge / die Herren Königlichen Manne / die N. bey ihrem poſſeſs vnd erſtandenem Recht / erlangten Vrtheln Abſchieden / Keyſerlichen Decreten, vnd reſolutionen, continenter haben geſchützet. Quorum autoritas & res judicata eo eſt validior: Weil daß Glogawiſche Für-
» ſtenthumb / von alters hero / vber recht verwehrte Zeit / vnd
» Menſchen Gedencken / mit dem Königlichen Mannrecht
» befreyet / begabet / vnd begnadet iſt / ihr Keyſ. Majeſt / auch
» Keyſer FERDINANDVS, daſſelbe zu Glogaw / per viam
» contractus, aller gnädigſt confirmiret vnnd beſtetiget. Weil auch die Königlichen Manne zu ſolchem Ampt vnd Königlichem Mannrecht / ſampt vnd ſonders / mit Eyd verbunden ſeyn: Unde non præſumitur: wann ſie ein vnd andermal ihren Pflichten vnd Gewiſſen nach ein anders hetten befunden / daß ſie denen N. würden recht gegeben / vnd ſie per tot ſententias, in poſſeſſione erhalten haben.

Schlüßlich vnd zum achten / hat N. nicht vnterlaſſen / auch bey dieſem Punct deß Rechtens im Schöppenſtul zu Leipzig / vnd in der Juriſten Facultet zu Leipzig / Witt. vnd Franckfurt durch obengemelte Vrtels Fragen ſich zu befragen. Darauff abermals / ſo wol die Churfürſtliche Schöppen / als die Facultetten ſämptlich / in Erwegung bißhero angezogener motiven, Inhalts oben producirter Vrtel / in dem andern Punct ſprechen vnd erkennen: daß ſo wol daß Eigenthumb / als der poſſeſs der Fiſcherey auff dem newen Oderſtrom zu N. dem N. vnd ſeinen Vettern zuſtändig ſey / ad litteram remittendo.

Iſt demnach bey dem erſten præſuppoſito contumaciæ gnungſam außgeführet / daß die Fiſcherey auffm newen Oderſtrom denen N. zuſtändig / vnd ſie von vndencklichen Jahren hero in poſſeſſione geweſen ſeyn. Neque obſtat die in contrarium angezogene privilegia Königes N. &c. Loquuntur enim Ita, prout olim mos loquendi fuit uſitatus & receptus. Welche Wort billich excluſivè, vnd allein verſtanden / von der alten Oder / auff welcher allein die Fiſcher ſich dazumal / vnd von alters hero deß fiſchens gebrauchet haben: Die Fiſcherey auff dem newen Oderſtrom noch nicht geweſen: quia nec flumen tunc ibi fuit: ſed lapſu temporis per alvei mutationem eò defluxit: Non entis autem nullæ ſunt qualitates, nulla accidentia.
Conceſſio † etiam Principis, & confirmatio ejuſdem ſi- 62
ne præjudicio tertij intelligitur: *l. 2. §. ſi quis à Principe. ne quid in loco publico. l. nec damnoſa. C. de prec. Imperat. offer.* Et vo-
luntas † Principis talis eſſe præſumitur, qualis eſſe po- 63
teſt. *Bald. in l. ex facto. in pr. ubi gloſſ. Iaſ. de vulgar. & pupil. ſubſtit.* In gleichem referiret ſich die confirmation Keyſ. Ferdin. Ar. &c. ad priora: vnd in ſpecie auff Königs Vlad. Cōfirmation: ut proinde de hac idē, quod de illa ſit judicium.

Daß ander præſuppoſitum contumaciæ ſind die Keyſerliche Befehliche vnter welchen der erſte iſt Keyſ. Ferdin. Chriſtſeeligſter Gedächtnüß / de dato Anno, &c. zu deren Ablehnung / & pro defenſione innocentiæ erſtlichen dienet: *l. reſcripta. C. de prec. Imperat. offerend. c. conſtitutus. c. ad audientiam. extr. de reſcriptis.* Unde apparet: † reſcripta Impe- 64
ratoria duorum eſſe generum pro diverſitate ſupplicantium: quædam obreptitia, quædam contra.

Zum andern / dienet zu Ablehnung dieſes andern præſuppoſiti, notorietas juris quæſiti, daß nemlich die Fiſcherey auff dem newen Oderſtrom zuforderſt quoad poſſeſſionem, dann auch quoad dominium, jure fluminum, foſſatorum, inveſtituræ, præſcriptionis, rei judicatæ, & reſcriptorum principalium dem N. als der Herrſchafft zu N. zuſtändig ſey. Welche notorietas klar erſcheinet auß allem deme / was contra primum contumaciæ præſuppoſitum; als ſey die Fiſcherey quoad dominium & poſſeſſionem NN nach der lenge deduciret vnd außgeführet iſt.

Vors dritte erſcheinet dahero notorietas turbationis; daß nemlich N. neben ſeinen Vettern / in ſeinem bißhero wol deducirten Rechte der freyen Fiſcherey auff den Tümpeln / Gruben / vnd Bächen: Dann auch auff dem newen Oderſtrom ſelbſt turbiret worden ſey: Er aber ſelbſt niemanden turbiret habe: Turbat † enim, qui me impedi- 65
re meâ uti: *l. ſi duo. ubi gloſſ. ff. uti poſſidet. gloſ. l. ſicuti. §. Ariſto ff. ſi ſervit. vindicet. Bart. in l. 1. §. hoc interdictum. col. 2. ff. uti poſſidet.* etiam per ſupplicationes ad Imperatorem & judiciarias literas: *Innocent. in c. licet. col. 3. n. 13. de probat. Menoch. de ret. poſſeſſ. remed. 3. n. 487.*

Item vors vierte / notorietas obreptionis: In deme die Fiſcher in ihren ſupplicationen mit Vnbericht ihr Keyſ. Majeſt vorgangen ſeyn / vñ anders berichtet haben / als die Sachen an ihm ſelbſt ſich verhalten. Manifeſtum enim eſt, & plusquam notorium: Daß von vndencklichen Jahren hero / vnd von der Zeit an / als die Oder ihren Strom / vber die Hernd. ꝛc. Güter gehabt / Die Herrſchafft da ſelbſt der freyen Fiſcherey / vber Rechts verwehrete Zeit / ohne menniglichs verhindern / ruhig gebraucht / biß An. 3. ꝛc. Die Fiſcher derowegē Streit erhaben: wieder die aber dem N vnd ſeinen Vettern / daß dominium vnd poſſeſſio juris piſcandi, durch Vrtel vnd Recht iſt zuerkannt: daß auch Keyſ. Ferdin. vnd Max. durch mit getheilete oben allegirte Decreta vnd Interdicta uti poſſidetis, wie auch nichts weniger die Herrn Mannrechtſitzer durch acht vnterſchiedliche Abſchiede ſie dabey geſchützet. daß NN an poſſeſſione niemals geweſen ſolches auch mit einigem actu nit zuerweiſen: vnd concluſivè, ſo viel daß dominium anreicht: daß nachmals auff Berathſchlagung / vnd in vnerörtertem Streit hafftе: Ob es NN. oder der Herrſchafft zu Hernd. ſey. Unde per omnia evidens ſit obreptio.

Zum fünfften ſind die angezogenen mandata abzulehnen per reſcripta contraria, dern acht oben angezogē ſeyn: auß welchen gnungſam erſcheinet / daß die Sachen biß dato auff Berathſchlagung hafften / vnd die N. cum cauſſæ cognitione auß ihrem poſſeſs niemals geſetzet wordē ſeyn.

Dahero allenthalben concluſivè erſcheinet / eſſe man-
data † obreptitia, auff welche dz Gegentheil ſich referiret: 66
ſo nēlich auff vngleichen Bericht erfolget: & quidē parte

alterâ inauditâ, nondumq; cauſſâ cognitâ: wie dann offt gedacht vnd deduciret, daß die Sachen nachmals auff Berathſchlagung / Inrotulation vnd Erkäntnüß beruhen: bey welchen hoffentlich mehr dann gnugſam ſich befinden wird: daß es bey oben allegirten reſcriptis billich verbleiben/vnd dieſe hiergegen aboliret werden ſollen: Inmaſſen dieſelben auch allreit auff beſchehene der Herrn Landſtände Intercesſion vnd Bericht / davon Copien zu befinden/ per decretum contrarium, in ſpecie ſuſpendiret ſeyn. Solches erkennen vnd befinden auch dem Rechten gemäß die Churfürſtliche Sächſiſche Schöppē/ wie auch die Juriſten Facultet zu Leipzig/Wittenberg vnd Franckfurt in dem fünfften Puncte: weil nemlichen ſolche mādata reſtitutoria, Keyſ. Ferd. vñ Max. hochlöblichſter Gedächtnüß Decreten, ſo wol klaren Vrteln / vnd Abſchieden / ſo vor lengſt ihre Krafft erreicht/ſtracks zuwider / vnd ohne vorgehende cauſſæ cognition, deren von N. vngehöret/ außbrache vnd erlangt: daß dieſelbē pro obreptitijs billich gehalten vnd abgeſchafft werden mögen.

De contumaciâ prætensâ.

Weil Fiſcalis tria prætenſæ contumaciæ genera libellirt: A. 81. In non parendo. 2. in diffamando. 3. In ſalvum conductum violando. Wird dawider erſtlich in genere eingewendet contraria juris præſumtio: Nunquam enim dolus aut contumacia præſumitur, niſi probetur.
67 Et † quælibet cauſſa etiam injuſta à dolo & contumaciâ
68 excuſat: per vulgariter nota. Utque † locum habeat mulcta, requiritur vera contumacia, non prætenſa: *Dd. in l. ſancimus C. de judic.* Tum etiam permiſſa eſt rerum defenſio. Vnd iſt daß ordentliche Mittel der Pfandung ex genere permiſſorum, habens effectum interrumpendæ præſcriptionis: *part. 2. Conſtit. Auguſti. cap. 7.* Wird auch in definitivâ ſententiâ außdrücklich denen N. contra Piſcatores zuerkannt. In ſpecie, quoad primum genus contu-
69 maciæ, In non parendo, iſt klares Rechtens: † excuſari à contumaciâ eum, qui qualificatè non paret, & cauſſas adducit, cur parere non teneatur: *Sichard. part. 5. conſ. 9. n. 78 per ibid. allegata.* Wie dann cauſſæ allhier ſeyn: jus quæſitum, Keyſerliche decreta, ſo in contrarium ergangen/ Vrtel vnd Abſchiede/ litis pendentia: vnd dergleichen.
70 So iſt auch ferner Rechtens: Inhibitioni, † qua quis poſſeſſione privatur, parere neminem teneri: *Mandoſ. de inhi-*
71 *bition. quæſt. 23. cap. 1. ut lit. pendent. Gail 1. obſerv. 145.* Nec † valet impetratio reſcripti, lite pendente: *Lancellot. in tract. de*
72 *attentat. cap. 4. per tot.* inhibitum, † quia ab executione non eſt faciendum initium: *text. in l. 1. C. de execut. rei judicat. & in l. nec quicquam. §. ubi decretum. ff. de offic. Proconſul. text. notabil. in l. ſi cum nulla. ff. de re judicat. Andr. Gail lib. 1. obſer. 13. nu. 1.*
73 Nihilque † imputari poteſt ei, qui mandatis obreptitijs non obtemperat: *c. congruente. de reſtit. ſpoliat. l. prohibitum. C. de jure fiſci.* Nec cuiquam facit injuriam, qui jure ſuo uti-
74 tur. Tum etiam † vaſallo nihil imputari poteſt, qui ad mandatum domini, à poſſeſſione legitimè adepta decedere noluit: *Dd. in l. 2. C. de jure Emphyteut. Corbul. cap. 15.* Idq; confirmant oben producirte Vrtel/ad literam referēdo.

Die diffamation pro ſecundo anlangēde, wird dieſelbe mit nein widerleget: vnd iſt allenthalben darauß der N. im wenigſtē nichts geſtändig/ wird auch in Ewigkeit nit erwieſen/noch dargethan werden können: Vnd iſt theils auch vorhin in der vnſchultes Deduction widerleget werden. Die Pfandung endlichen anreichende iſt dieſelbe defenſivè pro tuendo jure quæſito geſchehen: Weil die Fiſcher ihr turbiren nicht nachgelaſſen zu Recht ſich niemals ergeben/weniger den gegeben Abſchieden pariren, vnd caution, de amplius non turbando, beſtellen wollen. Haben auch ad effectum interrumpendæ præſcriptionis, die N. deren ſich gebrauchen müſſen. Qui ergo jure ſuo utitur
75 nemini facit injuriam. Facienſque † contra ſalvam guardiam, pro tuitione poſſeſſionis & Juriſdictionis, non punitur: *Menoch. de arbitr. judic. quæſt. lib. 2. caſ. 338. ubi Neviſant. & alios allegat.* Vnd bittet demnach concloſivè N. auch bey dieſem Puncte / auß allen Vmbſtänden zubefinden / vnnd dahin in Gnaden zu votiren, daß er alles Vngehorſams vnſchuldig / vnd im wenigſten nicht zuſtraffen ſey: Daß auch zu endlicher Abhelffung der gantzen Fiſcherey Sachen / nachmals die Acta ehiſtes inrotuliret, vnd verſchickt werden mögen.

Der dritte Punct.

Bey dieſem Punct hat der Fiſcalis zwey rationes vor ſich: 1. Omiſſam Inveſtituræ renovationem. 2. Generationem finitam. Die Renovationem Inveſtituræ anreichende/ geruhen Ew. Fürſtl. Gn. ſich berichten zu laſſen, Daß N. mit ſeinen Brüdern N. nach ihres Vattern ſeeligen abſterben/ in vngetheiltem Gut verblieben; Dahero & propter communionem, nach abſterben eines vnd deß andern Brudern/ keiner renovation bedorffte: anders als wann ſie ſich getheilet hetten: quo caſu renovationem Inveſtituræ jura poſtulant: *Lehnr. cap. 32. part. 2. Conſtit. Auguſt. 45.* quia tum mutatur feudi poſſeſſio: In † com- 76
munione aber wird poſt mortem unius vel alterius fratris, in communione morientis, die poſſeſſio nicht mutiret: mutatur cauſſa tantum: per deducta. *Modeſtin. Piſtor. part. 3. quæſt. 111.* zu deme / als N. Anno N. &c. in Vngern geſtorben/vnd nach ſeinem Tode abſque renovatione inveſtituræ N. ſeinen Antheil an N. ererbet, iſt es dabey verblieben/vnd hat dawider niemand im wenigſten nichts geredet. Es iſt auch remoto hoc dubio N. Teſtament Anno von dem Herrn Hauptman angenomen vnd confirmiret worden / davon ſub n. Copien beygeleget wird. Ut ergò renovatione Inveſtituræ opus non fuit, nach abſterben deß erſten Brudern N. alſo hat es à pari, auch poſt mortem N. derſelben nicht bedörfft. So wird auch dieſer Vnterſchied im Fürſtenthumb Gl. alſo vblich gehalten; wann nemlich keine diviſio erfolget: quod tum renovatione non ſit opus: ſo lange die Brüder in communione verbleiben: Vnd kann vom Gegentheil kein Exempel angezogen werden / daß in der gleichen Fall / wie dieſer iſt/ wann die noch Brüder vnd Agnaten in communione verbleiben / die Lehn geſucht vnd Inveſtituræ renovatio gebeten worden ſey. Zu deme iſt ohnlengſt zwiſchen Georgen von Loß/vnd Nicoln von Dihr/ꝛc. in ſimili erkennet: pro effectu cõmunionis, quòd aliter, ac ſi facta eſſet diviſio, etiam privilegio deroget, in deme/daß die Töchter/ contra tenorem privilegij, ſo lange die communio wehret / ihren halben Theil nicht fodern können. Vnd zwar.

1. Generationem finitam anreichende/ iſt erſtlichen den Herren Landſtänden / wie oben angezogen werden/ per privilegium alienatio ihrer Lehn vnd anderer Güter ſtatlich vergönnet vnd zugelaſſen worden: Dahero N. generatione non attentâ, ſein Lehngut N. per teſtamentum zu alieniren hoffentlich gute macht hat. Quando enim † 77
conſuetudine, aut ſtatuto loci alienatio rerum feudalium permittitur, tum abſque controverſia, caducitati obnoxiæ non ſunt: *Feudiſtæ communiter in c. unic. de prohibit. feud. alienat. Roſenthal. in Synopſ. cap. 9. concluſ. 92.* Eſtq; † pri- 78
vilegij cujuslibet ea natura, ut contra concedentem latiſſimam interpretationem recipiat: *Dd. in l. beneficia. de conſtit. Principum.*

2. Den vngeſtandenen Fall abermals zuſetzen: finitam generationem, würde doch N. ex privilegio ſimultaneæ Inveſtituræ, damit die Herrn Landſtände im Gl. Fürſtenthumb begnadet ſeyn/ (Inhalts der Copien n. 38.) billich ad ſucceſſionem zugelaſſen: Feuda enim † ſimul- 79
taneæ Inveſtituræ per omnia eandem vim habent, quàm feuda antiqua: *Hartm. Piſtor. part. 2. quæſt. 19.* In
† feudo autem antiquo Collaterales ſuccedunt in infini- 80
tum: *c. unic. de natur. ſucceſſ. feudi. ubi Dd. Piſtor. dict. quæſt. 19.* Quod niſi obtineret hoc caſu, nihil operaretur privilegium, ultra jus commune, eſſetq; dãnoſum illis, qui habent feuda antiqua: Denen contra jus illorum feudorū,

die ſucceſſio in infinitum hierdurch würde benommen ſeyn: ſicque damno eſſet privilegium, in favorem introductum. So geben auch verba initialia Privilegij, daß die Herren Landſtände vmb die geſamte Hand / nicht auff gewiſſe Grad, ſondern in infinitum gebeten vnd erlanget haben: In illa ipſa conditione: Wann jhr Keyſerl. Majeſt.
81 die Lehn heimfallen: Reſcripta † enim & privilegia, in dubio, ſecundum tenorem ſupplicationis intelligenda ſunt: *Cacheran. conſil. 19.* maximè ſi conceſſio per expreſſum ad petita ſeſe referat: wie allhier in verbo, wie oben beſtimbt. Vnd ſind die Wort / zu ewigen Zeiten nicht allein zu verſtehen / de obſervantia, ſondern auch ad hunc effectum zu ziehen / daß die Geſipten / zu ewigen Zeiten / nemlich ſo lange die familia wehret / ſucceduen ſollen.

Endlich & pro concluſione vbergiebet der N. tantum pro informatione ſeine Deduction: wie vnd welcher geſtalt ſeyn Vetter N. jhme in quinto gradu lineæ inæqualis verwandt / vnd hoc ipſo die Generatio nicht finiret ſey: jedoch mit dieſer außdrücklichen proteſtation durch diß / was nur pro Informatione geſchicht, zu keinem Beweiß ſich zuverbinden: weniger den Herrn Landſtänden an demſelben privilegio der geſamten Hand zu præjudiciren, Krafft deſſen ſie proximitatem gradus zubeweiſen nicht ſchuldig ſeyn. Iſt alſo auß dieſer deduction zuſehẽ / wie N. in quinto gradu lineæ inæqualis verwandt ſey: vnd daß N. Proavus, Item N. Abavus, leibliche Brüder geweſen: de quo, utpote in antiquis, ſaltem præſumtivè conſtare ſufficit, hoc præſertim caſu: Da die Frage iſt / wie Proavus & Abavus, utriuſque perſonæ, de quarum cognatione quæritur, vor 200. Jahren / allda ſie gelebet / einander verwand geweſen: Weil auch
82 ſonſten in gemein bekannt iſt, quod † nemo poſſit habere exactam ſcientiam cognationis ſuæ: per notata *Modeſtin. Piſtor. part. 2. quæſt. 83. n. 1.* Vnd geruhen demnach E. F. G. Geſt. auch bey dieſem Punct zubefinden / daß ihr Keyſerl. Maj. an dem Lehnſtück N. ex deductis, kein Anwartung habent: welches ohne diß ein weniges anlanget: Sintemal N. an N. allein der Oberhoff zuſtändig / dabey auch mehr nicht / als ein Forberg / daß ander Forberg aber Erb / vnnd von erkaufften Bawergütern außgeſetzet iſt: Et conſequenter, durch außführlichen Bericht vnd Gutachten / bey ihr Keyſerl. Majeſt. ihn zu recommendiren, vnd dahin zubeſödern. damit aller Zu- vnd Anſpruch / aller vnd jeder Puncten abolirt, vnd er in ſeinem hochverlebten Alter / ad optatam quietem, vor ſich / vnd ſeine Erben gelangen möge.

Concluſivè, weil dieſe Commiſſion nicht allein auff Verhör ſondern auch auff tractation vnd Handlung beruhet / darunter aber / vber verhoffen / eine alteration erfolget / vnd von den Abgeſanden deſſen N. begehret worden / daß ſie in verbleibung aller Handlung vnd tractation jhren endlichen Vorſchlag thun ſolten / wie ſich in allen 4. Puncten: primò generationis finitæ. 2. non renovatæ inveſtituræ. 3. Der Nibiſchen Fahrnuß. 4. Contumaciæ prætenſæ, ihn ihr Keyſ. Majeſt abfinden wolle: Als ſind die abgeſanten / Inhalts jhrer Volmacht / erbötig / jhre Erklärung hierauff zu thun: Bitten aber zuföderſt in Gnaden noch ferner zuerwegen: Daß der N. bey dem erſtẽ Punct vor ſich privilegium ſimultaneæ Inveſtituræ, & libertatis alienandi; Item, quòd generatio finita non ſit.

Bey dem andern Punct / daß es keiner Renovation habe bedörfft: daß auch allenthalben / ſo weit Lehnrecht gehet / dieſes alſo vblichen wird gehalten / daß nemlich die Lehn nicht dörffen vernewret werden / poſt mortem fratris, pro indiviſo poſſidentis.

Bey dem dritten Punct ſind klare Hoffgerichts Signaturen, Leibgedings Brieffe / Ampts confirmationes, Verträge / Verzicht / Teſtament / auch klare Vrtel / vnd daß der tranſigenten Söhne vnd Agnaten noch leben ꝛc.

Bey dem vierten / klare Vrtel / rem judicatam, Abſchiede / Keyſerliche Reſcripta, vnd derogleichen / ſo ab omni contumacia prætensâ jhn entſchuldigen: Er auch dahero allenthalben jhr Keyſerl. Majeſt. nichts ſchuldig ſey. Deſſen vngeachtet / er vnterthänigſt erbötig iſt / pro redimendâ quiete, vnd damit aller Zu- vnd Anſpruch / wider jhn / vnd ſeine Erben / gänzlich erleſchen / vnd aboliret werden möge / jhr Keyſerl. Majeſt ſeinem aller gnädigſten Herren / auß vnterthänigſter affection zugeben NN. tauſent Thal. Jedoch mit dieſem klärlichen Vorbehalt / daß hierdurch aller Zu- vnd Anſpruch erleſchen vnd aboliret, auch ſeine Lehnſtück N. zu Erb gemacht / ſein Teſtament confirmiret, vnd jhme förderlichſt herauß gegeben werden möge. Dann auch cum proteſtatione, daß auff allen vnverhofften Fall / dieſe / auß trewiſter affection, beſchehene Verwilligung / jhme / an ſeinem Rechten vnſchädlichen ſeyn möge: In vngezweiffelter Zuverſicht / es geruhen hierauß jhr Keyſerl. Majeſt. ſein vnterthänigſt erewiſte affection, in Keyſer- vnd Königlichen Gnaden zuvermercken / dieſelbe gnädigſt genehm zuhaben / vnd dieſe gnädigſte Anordnung zuthun / damit hiergegen die abolition, wie gebeten / ehiſtes erfolgen möge.

Zu welchem Ende / vnd damit ſolches allenthalben alſo geſchehen möge Ew. F. Gn. G. der N. zu deroſelben Gnad vnd Beföderung ſich ſchließlichen hiemit in Gehorſam thut recommendiren, &c.

N. N.

Extract, † etlicher Vrſachen vnd motiven, war- 83
vmb es bey der ein mahl gnädigſt angeordneten / vnd alreit ins Werck gerichten commiſſion billich ſolle verbleiben.

1. Weil erſtlich / wie auß den memorialn ſub n. zuſehẽ ihr Keyſerl. Maj. als ein gnädigſter Chriſtlichſter Keyſer / König vnd Herr / derowegen ad petita, der commiſſion gnädigſt deferiret, daß der N. nunmehr ins 40. Jahr ihr Keyſerl. Majeſt. vnnd dero hochlöblichſten Vorfahren / Chriſtmildeſter Gedächtnuß / im Reichs Hoffrath / vnnd vornehmen Legationibus trewlichſt gedienet / vnnd vor dieſe ſeine trewiſte Dienſte / niemals einige Begnadung / ohne dieſe Gnade / der commiſſion auff ſein inſtändiges Bitten / gnädigſt zu deferiren, gehorſambſt begehret.

2. Dieſelbe auch / vors ander / ein gewönlich / vnverfänglich / vnd ſolches Mittel iſt / durch welches aller Streitigkeiten deſto eher abgeholffen werden kann.

3. Daß der N. gar nicht gemeinet / durch ſein Teſtamẽt / darvber vornemlich geſtritten wird / daß geringſte ſeinen Erben zuzuwenden / oder auch nach ſeinem Tode / in ſeinem Grabe bey ſich zuwiſſen / ſo jhme / jhr Keyſ. Majeſt. prætendirtem vnd beweißlichem Intereſſe zu wider / nicht gebühren wird.

4. Weil auch die commiſſion bloß zu dem Ende angeſehen / vnd angeordnet iſt: Sintemal † jhr Majeſt. als 84
ein gerechtigſter Keyſer nicht gemeinet jemanden Verhör zuverſagen / oder vnverhört mit Execution beſchweren zulaſſen / vnd gleichwol die Sachen zwiſchen den N. vnd N. auff Klag vnd Antwort / vnd folgendem Erkäntnuß: vnd alſo in puncto cognitionis: bey weitem aber nicht in puncto executionis, wie vielleicht vorgeben werden möge / hafften: (Derowegen es auch billich Canzley vnd Juſtitien Sachen ſeyn vnd genennet werden) damit dieſelben auff ein mahl vor den Herrn Commiſſarien zu zu Grunde gehöret / vnd tractiret werden mögen.

5. Item weil vors fünffte die Herrn Commiſſarij bloß ad referendum, vnd auff ferner jhr Keyſerl. Majeſt. gnädigſte reſolution vnd ratification, die Parten pro & contra hören tractiren, vnd berichten ſollen / welches alles vnverfänglich iſt.

6. Weil der Befehlich an die Herrn Commiſſarien ſo wol als an Fiſcal alreit von ihr Keyſ. Maj. vnterſchrieben / vnd durch einen Cammerbotten inſinuiret worden.

7. Die Herren Commiſſarien auch darauff hoffentlich vors ſieb. ende zu gehorſambſter Vollziehung ihr Keyſ.

Wir in

Maieſt. gnädigſt geſchafften Willens / allreit eines gewiſſen Tages ſich entſchloſſen / wann die commiſſion ſeyn ſolle.

8. Der N. auch vors achte per decretum an wolgemelte Herren Commiſſarien gewieſen: mit Beſehlich vor denſelben alles unterthänigſten Gehorſambs ſich zu bezeigen.

9. Deſſen allen Inſinuation an die Herren Hoffcammer Præſident und Räthe / ihr Gn. uber diß / unnd vors neunte / ſub n. auch erfolget.

10. Von dannen vors zehende zu vollend ſchließlicher expedition und abfertigung meiner Perſon / Fiſcaln in Schleſien / ferner beſehlen werden ſoll / auff vorgehende der Herren Commiſſarien Inſinuation, unauſſbleiblich zuerſcheinen / und Inhalts vorigen Beſehliches ſich zubezeigẽ. Auff deſſen gnädigen Beſcheid / daß nemlich diß alſo erfolget ſey / ich mit groſſem Unkoſten / auch mit ſonderem Verlangen warte. Signatum Biſchoffshoff / ꝛc.

RESPONSVM CVII.

Quæſtio.

An & qualiter venditori res vendita pro pretio pignori nexa intelligatur?

SVMMARIA.

1 Status controverſiæ.
2 Nulla eſt taciti pignoris obligatio, ſi res plenè tradita & fides emtori de pretio habita ſit.
3 Cautela, ut venditor rem venditam ſibi ab initio certa expreſsa conventione obligari pro pignore, donec ei pretium ſolvatur.
4 Mulier in omnibus mariti bonis, non modò tacitam, ſed etiam expreſſam habet hypothecam, cum jure prælationis.
5 Sed in Ducatu Brunſuicenſi & alijs locis contrarium uſu receptum eſt.
6 Res ſub haſtâ venditas, & res fiſci, itemque pupillares præſenti pecuniâ diſtrahi oportet.
7 Fides de pretio habita præſumitur ex eo, ſi tempus ad ſolvendum emtori conſtituatur vel ab initio, vel poſtea, etiam ſine reſervatione indulgeatur.
8 Emtor, qui ſimulat, ſe paratam habere pecuniam, nec dat, verius eſt eo caſu dominium non transferri, ſed vindicationi locum eſſe.
9 Contractus is pro nullo habetur, cum dolus cauſam dedit contractui.
10 Pactum in continenti adjectum non poteſt aliam producere actionem, quam ipſe contractus, cui adjicitur, & cujus quædam pars eſt.
11 Ex pacto de retro vendendo duæ tantum actiones dantur, una ex præſcriptis verbis, ex vendito altera.
12 Pactum retro vendendi non tribuit jus in re, ſed perſonalem tantum obligationem par[illegible]
13 Explicatio leg. ſi rem vendere. 13 de pignoratit. action.
14 Pignus non niſi multis ſolennitatibus adhibitis diſtrahi poteſt.
15 Actio perſonalis non competit niſi ei & contra eum, cui cum aliquo contractu, vel delicto vero, vel quaſi obligatio nata eſt.
16 Si res certâ lege tradita ſit, e. que non pareatur, præſcriptis verbis actio ea auctoritate juris competit.
17 Si verò res ad ſecuritatem crediti pignerata, non ad vendendum ſit data à debitore Creditori, ad ſimilitudinem actionis præſcriptis verbis in factum ex æquitate agitur.
18 Debitoris multum intereſt, qua actione experiri velit, quando venditionem ratam habet vel non.
19 Veteribus non infrequens fuit, ut emtionis venditionis nominibus promiſcuè uterentur.
20 Poſſeſſione ſemel amiſsâ, initium ejuſdem minimè recuperatæ ſpectari oportet ad hoc, ut uſucapio procedat.
21 Traditionibus non conventionibus, dominia rerum transferuntur.
22 Per pactum de retro vendendo non reſolvitur venditio prior, ut dominium nunquam in emtorem translata eſſe videatur.
23 Pactum de vendendo, & pactum ut liceat vendere, accuratè inter ſe hæc duo diſtinguenda ſunt, quorum illud in perſonam, hoc in rem conceptum.
24 Pactum de vendendo nihil aliud eſt, quàm promiſſio, quæ promittentis perſonam obligat.
25 Creditor alienam rem diſtrahere nequit, niſi in neceſſarium antecedens hypotheca conſtituta intelligeretur.
26 Diviſio cauſam pignoris non mutat.
27 JCto neceſſaria eſt ſcriptorum practicorum cum theoricis collatio.
28 Pauciſſima dicuntur novè, quæ non tradita à veteribus inveniuntur.
29 Verba propriè, & prout ſonant in dubio accipi debent.
30 Plurimum differt in jure ingredi poſſeſſionem & eandem acquirere, ſive retinere.
31 Conventio partium, & juſſio Præſidis æquiparantur.
32 Poſſidere juſſus bona debitoris per prætorem, nudam detentionẽ ex primo decreto adquirit, neq; effectu juris poſſidet.
33 Mittere in poſſeſſionem, & jubere poſſidere, expreſsè diſtinguuntur. & n. ſeq. idem.
34 Lex cõventionis exercetur, ingrediendo poſſeſſionem debitoris, nec ulla, tali actu cõmittitur vis, ob initã convẽtionẽ.
35 Precaria poſſeſſio translata in emtorem, poſſeſſio nominetenus tantum appellatur.
36 Pactum, quo venditor ſibi dominium rei reſervat, valet, donec pretium plenè ſolvatur.
37 Is, qui in aliqua poſſeſſione reperitur, potius in dubio poſſidere, quam detinere præſumitur.
38 Si ex inſtrumento novationem factam non eſſe appareat, tunc ad triginta annos venditor ad reſidui pretij ſolutionem, vel rei reſtitutionem etiam realiter agere poteſt.
39 Fœcunda erroris eſt propagatio.
40 Quãdo agitur de poſſeſſione decem annorum, requiritur, ut extremitas & initium cujuslibet decennij probetur.
41 Longum tempus non præciſè de decennio accipiendum, ſed ut æquivocum judicis arbitrio permittendum eſt, & quæ ſit longa conſuetudo.
42 Ad præſcriptionem actionis realis triginta anni requiruntur.
43 Longi & diuturni temporis appellatione interdum 30. vel 40. anni ſignificantur.
44 Præſcriptionum materia odioſa eſt, peccatum inducens.
45 Jus Canonicum in omni præſcriptione bonam fidem requirit, ut ſine eâ, nulla procedat præſcriptio.
46 Statutum loci, quo cavetur, ut niſi intra certum tempus creditor petierit debitum, deinceps excludatur, venditori non præjudicat: cum per hoc mala fides debitoris non tollatur.
47 Præſcriptio cum malâ fide, utpotè nutria peccati, hodiè non procedit; nec à Statuto contrarium inducitur.

An & qualiter venditori res vendita pro precio pignori nexa intelligatur: diſtinctè explicatum: ubi incidenter multa Doctorum placita examinantur, & aliquot legum ſingulares intellectus indagantur.

AC initio quidem, multa in † hac quæſtione ſatis intricatè à Dd. diſputantur, quæ an planius & plenius 1
certis caſib. diſtinctis tradi poſſint, exercitationis cauſâ videamus. Primò igitur videamus an res vendita venditori pro pretio obligetur: deinde quale hoc pignus ſit, & quem in uſu juris effectum habeat. Quoad primum, attendatur, nõ quæri à nobis de pignore expreſsâ partium conventione conſtituto, utpote de quo dubium non ſit, poſſe id inter venditorem & emtorem agi, ut res vendita pignori ſit pro pretio, ſive fidẽ emtoris venditor ſecutus ſit, ſive non: poteſt enim & illo caſu ex abundanti ſibi per conſtitutionem pignoris expreſſam cavere plenius: ſed illud eſt, quod dubitatur: an res vendita, ex tacitâ legis diſpoſitione venditori ita nexa maneat, ut contra emtorem pretium ſolvere tardantem, non tantum ex vendito perſonaliter; ſed etiam hypothecariâ in rem actione experiri poſſit etiam tum, cum nulla pignoris expreſſi conventio intervenit. Et verius eſt, diſtinguendum eſſe, an res tradita ſit, & fides emtori de pretio habita: an verò vel prorſus non tradita, vel tradita quidem, ſed tantũ ad precariò poſſidendum: quæ qualia ſint ordine diſpiciamus. Primo caſu, † ſi res plenè tradita, & fides emtori de 2
pretio habita, & ita in creditum itum ſit, verius eſt, nullã eſſe taciti pignoris obligationem: quippe nullâ lege definitum reperitur, ut jus pignoris poſt traditionem factã venditori ſuperſit, quod nõ expreſsè ſit antè conſtitutũ: & res venditas ac traditas ſtatim emtoris fieri, ad dominium transferri, etiamſi venditor fidem de pretio habeat, quia etiam per hoc ipſum itum eſſe in creditum intelligatur, docet, *Juſtin. in §. vendita. 41. in fin. ibique Dd. Inſtit. de rer. diviſ. & Pomponius in l. quod vendidi. 19. de contrahend. emtion.* quod cum effectu intelligendum eſt, ita, ut nihil juris in re venditâ hoc caſu penes emtorem ſuper-

ſuperſit; ſed tantum ad precium conſequendum perſo-
nalis actio ex vendito competat, vt expreſsè reſcriptum
eſt ab Imperator. Diocletiano & Maximiniano, *in l. in-
civile. 12. C. de rei vindicat.* Ex qua lege pragmatici noſtri
3 rectè extruunt Cautelam † illam, vt venditor rem ven-
dendā ſibi ab initio curet expreſſâ cōventione obligari
ꝓ pignore, donec precium ei ſolvatur. *Capoll. Cautel. 24.
incip. vulgaris eſt regula. adde Cephal. conſ. 131. num. 1. lib. 1. Andr.
Gail. lib. 2. obſ. pract. obſ. 15. Bernh. Wurmbſ. lib. 1. pract. obſ. tit.
31. c. 3.* Quæ cautela, vt ſufficiens ſit, ad excludendos in
concurſu creditores anteriores, non ſufficit emtorē ven-
ditori oppignorare bona ſua generaliter: vt exiſtimat Al-
beric. & alij, quos allegat; eumq; iiſdem tranſit *Capoll. d.
cautel. 24. n. 2. verſ. cautela tamen*: Sed requiritur ſpecialis in
re illâ venditâ pignoris cōſtitutio, ſive reſervatio, vt poſt
Neguzant. tr. de pign. membr. 2. part. 5. n. 18. rectè advertunt
Cephal & Gail. dictis locis: qui tamen vtrobiq; tradunt hanc
cautelam non ſufficere contra vxorē emtoris in concur-
ſu creditorum ejus dotis nomine agentem: q verſſimū
eſt; cum veritate & mente textus *in l. aſſiduis. 12. C. qui po-
4 tior. in pign. habeant.* inſpectâ, certum ſit, mulierem † in o-
mnibus mariti bonis, non modò tacitam, (vt plerique
Dd. volunt) ſed & expreſſam habere hypothecam, cum
jure prælationis, ꝑ autoritates allegatas ab ipſo *Tr. lib. 2.
ſelectar. diſputat. ad Pandect. diſputat. 24. theſ. 7. lit. b.* quidquid
ſeſe torqueat ad textus generalitatem infringendam
Donel. in d. l. aſſiduis. n. 4. Etſi non omninò injuria *Ant. Fab.
lib. 7. conject. jur. civil. c. 16. & de error. pragm. dec. 1. error. 4. &
dec. 6. error. 2.* Sanctio hæc Juſtinianea iniquiſſima videa-
tur. Adde eund. *Ant. Fab. lib. 8. conject. c. 11. & de error. pragm.
5 dec. 6. err. 1.* Vnde in † Ducatu Brunſuicenſi, & alibi paſſim
peculiaribus locorum ſtatutis & conſtitutionibus con-
traria ſententia hodiè vſu inducta eſt; vt nimirū mulier,
expreſſam anteriorem hypothecam habentibus, in do-
tis repetitione non præferatur: (quod judicando ſequi-
tur ſupremus Senatus Appellationum Regni Bohemiæ,
vt extat præjudicium ſive exemplum Anno 1597. & alia
vetera, in cauſſa Euſtachij à Trandorffs, contra heredes
Johan Schreibersdorff Wittib / de quo habetur ſupra
conſ. 27. vol. 2. n. 29.) Sed ſtante ſententiā Juſtinianeâ, ad-
huc pro venditore, qui obærato rem vendidit, cautela
eſt, vt dominium ſibi retineat; quod communiter fieri
teſtatur *Capoll. in cautel. 124.* Sed juris rationem, an, &
quomodo fieri poſſit, non attingit: quod quale ſit, paulò
poſt in ſecundo caſu preſſius perſequemur. Sed in-
dum circa primum hunc caſum ſæpiſſimè facti quæſtio-
nes: An fides propterea habita ſit, nec ne. Plerumq; enim
venditores, vbi ob hoc ipſum circa perſecutionem rerū
venditarum ſeſe periclitari vident, hoc ipſum negant.
Ex re itaq; diſpiciendum eſt judici, quid in tali dubita-
tione ſequatur. Primò itaq; conſideret Judex in tali ca-
ſu, an res vendita talis ſit, in quâ fidē de pretio jura habe-
6 ri permittant. Res † enim ſub haſtâ venditas, itemq; res
fiſci & pupillares præſenti pecuniâ diſtrahi oportere ju-
ris deciſione ꝓviſum eſt. *l. à Divo Pio. 15. §. ſed ſi emtor. 7. ibiq;
Dd. de re judic. l. 15. in fin. de jur. fiſci. Cujat. lib. 9. obſerv. c. 37.* vbi
rectè taxat Forneriū, qui in ſelect. in emtorem rei fiſcalis
dominiū etiam precio non ſoluto tranſire fruſtrà con-
tendit contra expreſſum textū *in d. l. 5. in fin. Adde Petr. Greg.
lib. 25. Syntagm. vniverſ. Iur. c. 12. n. 6. in fin.* itaq; tali caſu ven-
ditio etiā ita facta, vt fides de pretio habeatur, nulla erit,
ac ꝓinde res rectè vendicabitur: *l. procuratores. 5. §. penult.
in fin. de tribut. actione*: ſalvâ emtori actione ad intereſſe,
contra eum, qui fortè ignoranti taliter vendidit: *Gravet.
conſ. 336. n. 10.* In aliis rebus omnibus ꝑmiſſum eſt vendi-
toribus habere fidē dē precio, i. e. credere fore, vt emtó-
res precium conventum ſolvant, etiamſi illud ad manus
non habeant, vt rectè explicat *Petr. Gregor. lib. 25. Syntagm.
7 Iur. vniverſ. c. 12. n. 5.* Fides † porrò de precio habita præſu-
mitur ex eo, ſi tēpus ad ſolvendum emtori conſtituatur,
vel ab initio, vel poſtea etiā, ſine reſervatione indulgea-
tur: *arg. l. ad ſolutionē. 5. C. de re judic. Petr. Greg. d. c. 12. n. 5.* ſicut
*ex Ang. in l. vendita. Inſtit. de rer. diviſ. & Alex. in l. traditionib. 9.
C. de pact. communiter receptum tradit Eman. Soarez. in theſaur.
recept. Sentent. lit. V. n. 53.* Quod idē eſſe exiſtimo, ſi pecunia
non poſtulata rem tolli venditor permittat. *Herm. Vultei.
ad d. §. vendita. n. 1. in fin. Petr. Greg. d. n. 5. ꝑ l. vt res 53. de contra-
hend. emt.* eo ipſo enim, q ablationi rei non contradicit
venditor, tradere, atq; ita habendo fidē de pretio, perin-
de atq; ſi ſibi jā ſatisfactū eſſet dominium transferre ꝓſu-
mitur: *arg. l. ex emto. 11. §. & inprimis. 2.* ibi: ſi precium eſt nu-
meratum, aut eo nomine ſatisfactū. *de act. emti.* atq; in his
terminis non modò cōmunis, ſed etiā vera eſt ſententia
Tiraq. de retr. convent. in fin. n. 77. vbi latiſſimè probat ex tra-
ditione rei emtæ, in dubio fidē de precio habitam præſu-
mi: q ſententia ſatis probatur *ex l. ſi ſoluturus. 39. verſic. his
conſequens. de ſolut.* vbi licet & emtor nummos & venditor
mercem deponat quod invicem parum fidei habeot: ta-
men merx etiā emtoris periculo eſſe dicitur ex eo, quia
conſenſu in mercē & pretium jā perfecta ſit emtio, mul-
tò magis igitur hoc caſu emtio ꝑfecta, & merx emtoris
periculo, ac ꝓinde venditori ſola precij cōdictio reliqua
erit, cum tantū fidei emtori habuit, vt eum non exacto
precio rem tollere permittat: ꝓut ad ꝓpoſitū hunc tex-
tū rectè *Lucas de Penna. in l. 3. C. de Apoch. public. lib. 10. quem
refert & ſequitur Menoch. lib. 3. præſumt. c. 79. n. 4.*

Cæterum ſi is, qui emit † ſimulâbat ſe paratam habere 8
pecuniam, nec dabat, hoc caſu verius eſt, dominium nō
transferri, ſed vendicationi locum eſſe, & emtorem tra-
ditionis exceptione vtentem, doli replicatione oppoſitâ
repelli, q optimè ꝓbatur ex *l. ſi quaſi recepturus. 3. ibiq; Bart.
& Gothofr. de pignor. action. juncta l. ſi ventri. 24. §. in bonis. 2. de
reb. autoritat. judic. poſſiden. atq; hoc caſu procedere poteſt ſententia
Accurſ. in d. l. q vendidi. 19. de contrahend. emt. verb. ſatisfactione.
Hoſtienſ. in ſumm. de emt. vendit. n. 6. Ioan. Fab. in §. vendita. n. 2.
Fulgoſ. in d. l. Procuratores. 5. §. planè.* & aliorum, qui putant,
tradendo rē venditam in dubio fidem de precio non vi-
deri habitā: q opinionem defendit *Aretin. in l. quoties. C. de
rei vindicat. & noviſſimè Fabian. de monte. tract. de emt. q. 5. n. 35.*
eandemq; longè veriorem & æquiorem eſſe dicit; nimis
tamen generaliter priorem ſententiam, licet eam com-
munem fateator repudiat: *Emanuel. Soarez. d. lit. V. nu. 35.*
Immò, licet quis expreſsè fidem emtoris ſecutus ſit, ſi
tamen ille jam fugam præcogitaverat, vel aliàs doloſè
venditorē ad contrahendum illexerit, illis omnibus caſi-
bus, ex alia ratione contractus † nullus eſt, adeoq; tradi- 9
tio cum ſecuta dominium non transfert, & rei vindica-
tioni locū facit: *arg. d. l. ſi q. 3. de pign. act. l. ventri. 14. §. 2. de reb.
autor. judic. poſſid.* quia nimirum dolus dedit cauſſam con-
tractui, ꝑ ea, quæ notavit *Treutl. part. 1. diſputat. 28. theſ. 2.
lit. F.* Quod probè notandum contrà doloſos mercato-
res, qui cum bancum, aut verius fidē rumpere cogitant,
prius quidquid poſſunt merciū, habitâ ipſis fide, de pre-
cio, conquirunt, & poſteà creditores nolentes volentes
ad tranſigendū ſuper debito, longis quæſitis diverticulis
cōpellunt: quorū improbitas jamdudū ſeveriore aliqua
lege Imperij coërcenda erat. Interea antē creditores ita
decepti habent adverſus eos etiā de jure cōmuni vt dixi,
vendicationem mercium venditarum, (tanquā contra-
ctu, ipſo jure nullo exiſtēre, cui dolus cauſſam dedit,) vt
illas merces vbiq; locorum perſequi poſſint, inq; iiſdē
omnibus aliis creditoribus præferri debeant; quod ori-
ginaliter voluit *Bald. in l. ſi cum dotem. §. fin. ſolut. matrim.* ꝑ
qua ſententia in Supremo Cameræ Imperij Tribunali
judicatū refert *Andr. Gail. d. lib. 2. obſ. 15. in fin. Vbi vide. Adde
Hartm. Hartmanni ab Eppingen. lib. 2. obſervat. practic. tit. 27.
obſervat. 16. n. 9.* vbi etiam n. 10. remiſſivè tradit, quando
fides de precio habita dicatur. Itaq; concludēdo caſum
primum aſſerimus, re traditâ, & fide de precio habitâ, ta-
citi pignoris obligationem, in re venditâ, venditori nul-
lam ſupereſſe, adeoque realiter agi non poſſe, propter-
ea, quod traditione omne jus & dominium, tam poſſeſ-
ſionis tàm vſusfructus; quàm proprietatis à vendi-

Digitized by Google

tore abſceſſerit: niſi in eo caſu, vbi contractui dolus cauſ-
ſam dedit: vbi tamẽ non pignoris, ſed rei ſuæ perſecotio
ob nullitatẽ contractus venditori integra eſt: per modo
deducta. Vnde apparet, nimis generaliter tranſire Ni-
col. Vigelium virum alioqiun de I. R. optimè meri-
tum in methodo Juris civilis *lib. 17. col. 10. ſect. 4. verſ. tertia
ſpecies*; vbi rem venditam, ipſo jure venditori pro precio
pignori obligatã eſſe, indefinitè, & ſine vllâ exceptiooe
affirmat: cum ſpecies ibi poſita potius ad ſecundam cau-
ſam pignoris tacitè contrahendi, q nimirum ſolâ æqui-
tatis ratione per exceptionem, ſive retentionem conſti-
tuitur, & ad caſum, vbi res vendita quidẽ, ſed nõ tradita
eſt, debeat referri; vt infra in quinto caſu demõſtrabitur.

Secundus caſus eſt, cum contractui emtionis vendi-
tionis pactũ de retrovendendo in continenti adjicitur.
Nam & hinc quæri ſolet, an non p hoc ipſum. res vendi-
ta tacitè pignori nexa intelligatur. Verius autem eſt, q &
hoc caſu poſt rei venditæ traditionẽ tacitũ pignus ven-
ditori in re venditâ nõ ſuperſit, licet contrariũ ita defen-
dat *Tiraq. tr. de retr. convent. §. 3. n. 9. gl. vnic.* vt dicat ſe nõ du-
bitare illã ſententiam veram eſſe. Ego verò ſemper judi-
cavi illam eſſe falſiſſimam: tum q hic modus conſtitu-
endi taciti pignoris in jure non ſit proditus, tum q ſen-
tentia illa, quorundã Dd. falſis nitatur fundamentis. Ex-
iſtimant illi hoc pacto ad venditionem adjecto effici, vt
tantum commoditas fructuũ percipiendorum tranſeat
ad emtorẽ, ac ꝓinde res in dominio venditoris maneat,
nec prius irrevocabiliter emtori acquiſita intelligatur, q̃
tempus præterierit pacto expreſſum: vt apparet ex iis, q̃
tradit *Bald. conſ. 82. poſt med. vol. 1. adducens ad hoc gl. in l. 1. C. ſi
pign. Caſtr. in l. ſi cum venderet. per illum text. de pign. action. quem
ſequuntur Anan. in cap. conqueſtus. de vſur. col. 3. & alij multi,
quos allegat, & ſequitur Covar. lib. 3. var. reſolut. c. 8. n. 3.* Sed id
verum nõ eſſe egregiè ꝓbat *Zaſ. vol. 1. conſ. 12. n. 34. & ſeqq.*
10 quia † pactum illud in continenti adjectum non poteſt
aliã ꝓducere actionem, quam ipſe cõtractus, cui adjici-
citur, & cujus qoædã pars eſt, vel certè, cujus cohærentia
veſtitur; vt eleganter loquitur *Ant. Fab. decad. error. pragm.*
11 *err.* Vnde & † ex pacto de retrovendendo duas tantum
actiones dari, nimirum præſcriptis verbis, & ex vendito,
tradit *gl. poſt text. in l. 2. C. de pact. int. emt.* quas pſonales eſſe,
12 indubitatũ eſt. Et in ſpecie, q † pactum retrovendendi
non tribuat jus in re, ſed pſonalem tantum obligationẽ
pariat, voluerunt *Raphael Cuman. Alex. Angel. Soc. Dec. quos ad
hoc allegat Zaſ. d. conſ. 12. n. 40.* Qui ait, hanc doctrinam eſſe
manifeſtã, vt ejus contrarium ſit ꝓ impoſſibili reputan-
dũ: idemq; jam olim voluerunt *Alexand. conſ. 10. n. 5. lib. 1.
Curt. Sen. conſ. 12. Cagnol. in l. 2. C. de pact. int. emt. num. 82. (licet
n. 84.* contrarium in ducatu Sabaudiæ inductum fatea-
tur) *Gravet. conſ. 12. n. 7. ſequitur Myns. 6. obſ. 70. n. 2. Ant. Fab. de
err. pragm. dec. 22. err. 7.* vbi plures rationes huc ptinentes,
ejuſq; diſputationis effectum ſive conſectaria *ibid. cap. ſeq.*
Nec obſtat *gl. in l. 1. C. ſi pign.* quam pro contraria ſententia
allegat *Bald. d. conſ. 82.* quia prorſus de alio caſu loquitur,
vt verba & textus ibid. allegati oſtendunt; q animadver-
tit *Zaſ. d. conſ. 12. n. 33. & ipſe Bald. in d. conſ. 81.* dubitativè lo-
13 quitur. Nec etiam † obſtat textus *in l. ſi cum venderet. 13.
de pign. action.* quẽ ad hoc perpendunt *Caſtr. & alij Dd. ſupr.
allegat.* & in cujus amolitione variè ſe torquent Dd. Ple-
riq; enim reſpondent in ſpecie illius legis nõ fuiſſe tranſ-
latũ dominium per venditionẽ pignoris, ſed tantum jus
pignoris, q creditor habuit, ꝓpterea quia debitor alie-
nationi illi non conſenſit. Atqui eo ipſo ratam habet vẽ-
ditionẽ pignoris debitor, cum pignoraticias actiones ſi-
bi cedi, vel, q idem eſt, mandari, (ceſſionarius enim eſt
procurator in rem ſuam) poſtulat, quibus precio oblato
rem ſuam ab emtore conſequatur, quo poſito, dominiũ
translatum eſſe nemo dubitabit: vnde ob infirmitatem
hujus ſolutionis cum Sententia Caſtrenſis tranſit, eamq;
ſibi plurimũ placere ait *Covar. d. c. 8. n. 3.* Neq; melior eſt
Solutio *Zaſij d. conſ. 12. n. 31. verſ. nec obſtat etiam. q. ait, d. l. ſi cũ
venderet*, loqui in caſu vbi creditor, vel vſurarius pignus
debitoris vendit cum pacto, q debitori rem ſuã redime-
re liceat: quo caſu, ſi emtor ejuſdem pignoris tertio ven-
dat, debitori vtilem vendicationem ex dicto pacto cõ-
petere: quia pactum rei alienæ adjectum ſit, & ſecundus
emtor à primo cauſſã habuerit. Atqui textus non de alio
emtore loquitur, quam de eo, qui à creditore emit. *Ant.
Fab. dec. 22. err. pragm. err. 9.* Tribonianũ legis hujus inter-
polatorem facit; eumq; inſcitia accuſat. Sed & hoc ni-
mis infirmum eſt: cum omnia quæ in jure noſtro ſcripta
ſunt, non amplius Vlpian. vel Tribon. ſed Juſtiniani ſint,
qui illis legum autoritatẽ accõmodavit, eorumq; ratio-
nem inquirere jubet. *l. 1. §. 7. 8. l. 2. §. 15. C. de Vet. jur. enucle.*
cum alias nihil facilius ſit, quam omnia ſubtiliter cogi-
tatis, in contrariũ rationibus evertere: q non niſi parciſ-
ſimè, & cum ea diſcretione admittendũ eſt, vt ſciamus,
dici quidẽ hoc vel illud poſſe, ſed legem ita, vt ſcripta eſt,
ſequendã eſſe. Et vt ad *dictam leg. ſi cũ venderet*, redeamus.
Etſi illa verba (ſed & ipſe venditor, aut vendicare rem
potuit, aut in factum emtione adverſus emtorem agere)
Triboniani eſſent: ſicut is ſæpe jura vetera per conjun-
ctionem novarum cõſtitutionum ſupplevit, idq; ipſum,
vt faceret, cum cæteris juris compilatoribus à *Juſtinian. in
mandatu habuit. d. l. 1. §. 7. C. de Vet. jur. enucl.* non tamen tan-
tam abſurditatem continerent, quantam illis ineſſe Ant.
Fab. putat. Nam & jure novo † pignus non niſi multis 14
ſolennitatibus adhibitis diſtrahi poſſe, & nõ niſi iis per-
actis jus dominij eum, in quẽ alienatum eſt, cõſequi no-
tiſſimum eſt, ex *tot. tit. C. de jur. dom. impetr.* Itaq; neq; olim
ſemper & multò minus certè Juſtiniani tẽpore in noſtro
caſu transferebatur dominiũ ſtatim in emtorem pigno-
ris niſi ſolennibus peractis. Quid ergò mirũ, interea non
modò actionibus ceſſis jure venditoris ob pactum ad-
jectũ debitorem agere. quod indubitatum eſt; ſed etiam
rem ex manu tertij à debitore, cui dominiũ nõdum abſ-
ceſſit, vindicari potuiſſe. Itaq; non contra dominiũ erit
hæc vendicatio, ſed contra tertiũ pignoris poſſeſſorẽ, qui
dominium pignoris emti nondũ conſecutus eſt: ſed ta-
men actione evictionis contra venditorẽ viciſſim quod
illi ꝓpterea abeſt, conſequi poteſt: eo modo & ordine,
quẽ infrà ad finem hujus exercitationis ſubjiciam. Illud
difficilius eſt, quomodo in factũ actio adverſus emtorẽ,
vtpote tertiũ, debitori cõpetere poſſit: Idq; non modò
Ant. Fab. d. err. 9. impoſſibile viſum eſt rectè cum † actio 15
pſonalis non cõpetat, niſi ei, & contra eum, cui cum ali-
quo contractu, vel delicto vero, vel quaſi obligatio nata
eſt: ſed & Accurſ. ad hunc locũ mirè ſe torquet, dũ par-
ticulũ AVT, illo loco poſitam, modò disjunctivè, modò
correctivè accipiendam cenſet. & tamen nihil niſi mera
ſomnia affert. Sed facili emendatione loco huic obſcuro
medicina afferri, & ſive Vlp. ſive etiam Triboniani mens
non inelegans, necà Jureconſultorũ doctrina aliena de-
prehẽdi poteſt, ſi leviſſima literarũ inflexione, ꝓ (emto-
rẽ) legamus (creditorẽ) quo ipſo & ſenſus & verba legis
erunt planiſſima: vt nimirum, ſi debitor ratã habere velit
rei ſuæ pigneratæ diſtractionẽ jure reluendi ſibi reſerva-
to factã, actionibus hypothecariis à creditore ceſſis cõ-
tra emtorẽ vtatur. Sin minus, tunc vel rem ſuam à tertio
illo poſſeſſore vendicet, aut in factum adverſus credito-
rem pignus vendentem, priuſqnã jus dominij in eo con-
ſequatur, agat: idq; ex æquitate prætoriâ: cum & alias, ſi
res † certâ lege tradita ſit, eiq; non pareatur, præſcriptis 16
verbis actionẽ ex autoritate juris cõpetere dicit *Imper. in
l. reb. 6. C. de rer. permutat.* Cum autem † hoc caſu res ad ſe- 17
curitatem crediti pignerata, non ad vendendum data, à
debitore ſit creditori, facile apparet, ad ſimilitudinem
actionis præſcriptis verbis in factum ex æquitate agi
poſſe. *l. quia actionum. 11. §. quoties. 21. de præſcript. verb.* atque
ita nihil amplius abſurdi aut etiam ſingulare hac lege
conſtitutũ reperietur. Nam q *Ant. Fab. d. loco* exiſtimat, ſi
nulla quoq; ceſſione interveniente debitori, vendicatio
aut

aut actio in factum danda eſſet, cum verò nihil prorſus
debitoris intereſſe, fieri ſibi à Creditore ceſſioné, niſi ad
hoc, vt directã potius, quã vtilem actioné exercere poſ-
ſit: cum tamen vtilis actionis idẽ ſit effectus, qui directę.
Ad hoc ex modo deductis facilis eſt Reſponſio: ꝙ ni-
18 mium † multum debitoris interſit, qua ex his omnibus
actionibus experiatur. Si enim venditioné ratã habeat,
ex pacto ager, ad ꝙ ceſſione ipſi omninò opus eſt, cũ pa-
ctũ quidé ipſi ſit, ſed ꝑ alium: qui niſi actionem ſuam ipſi
cederet, tunc certè debitor exceptione pacti ꝑ aliũ facti
repelleretur. Si auté venditioné ratam habere nolit, tum,
vel rem vendicare à tertio, poſſeſſorem, aut, ſi malit, in
factum ad id, quod ſua intereſt, rem pigneratam diſtra-
ctam nõ eſſe contra creditorem vendenté agere poteſt.
Quę interpretatio non modo ꝑſpicua eſt, ſed etiã tex-
tu non emendato adhuc ſubſiſtit, ſi emtoris verbũ poſte-
riore loco, *in d. l. ſi cũ venderet.* pro venditore accipiamus:
19 *ſicut in l. q. fundum. 7. § qui bona. 4. ꝑ emt.* Illud auté † veteri-
bus nõ infrequens fuiſſe, vt emtionis venditionis nomi-
nibus ꝓmiſcuè vterentur expreſsè docet *Cajus in l. vete-
res 19. de act. emt. notat Accurſ. ibid. Alciat. 3 parerg. c. 22. & lib. 5.
c. 15. Franc. Con. lib. 7. com. 6. & exẽpla plura allegat. Vult lib. 1.
Inr. R. c. V. q̃ notavit Treutl. part. 1. Select. diſput. 28 theſ. 1 lit. A. vt
ꝓinde rectè Ioan. Robert. lib. 1. animadv. c. 8. & 9. reprehendit Cu-
jaciũ, qui lib. 9. obſ. c. 15 id, ꝙ in d. l. veteres* 19. de ꝓmiſcuã em-
tionis venditionis appellatione traditur, nimis anguſtè
tamen ad publicanos vectigalium ve redemtores appli-
cat, ac *l. 20. ſequenté, cum d. l. 19. conjungens,* eandemq; contra
omniũ manuſcriptorum Florentini exẽplaris & Græcæ
metaphraſeos (q̃ in Græco indice regiæ Bibliothecæ ex-
tare ait, ac ꝓinde poſt Charond. emendationé *d. l. 20. re-
ctè rejicit Gothofr. in notis marginalib. ad d. l. 20.*) fidem emen-
dans, negat vſpiam in jure noſtro voces has promiſcuè
vſurpari eandemq; ſententiam tueri pergit in not. *Ant.
Merca. lib. 1. c. 8. & 9.* Sed ſatis abundè refellitur, tũ ex iis, q̃
d. loc. à Vult. & Treutl. allegantur: tũ etiã copioſius explican-
tur à *Rober. lib. 1. animadverſ. c. 8. & 9. & lib. 1. not. ad notas Mer-
cat. lib. 1. c. 8. & 9.* Itaq; ſive emendando textum ꝓ (emto-
rem) legamꝰ (creditoré) ſive poſteriore loco, ꝓ emtore
ꝑ enallagen intelligamus venditoré, congruit explicatio
allata: nnq; eſt, ꝙ quis vereatur. abſurdum eſſe, vt vnum
idemq; vocabulũ, in eodem pené contextu diverſimodè
accipere ſit neceſſe, ſi emendatio non admittatur; idem
enim evenit *in d. l. q. fundũ. 7. §. q. bona 4. ꝑ emt.* vbi ſive em-
toré, ꝓ venditore, ſive vendendi verbũ pro emendo ac-
cipias, in alterutro loco, itidem in eodé contextu enalla-
gen antè dictã intelligi oportet. Nã ꝙ *Cujac. in not. Mercat.
d. lib. 1 c. 9.* reſpondet, eum, qui emtor fuerat hominis, ꝓ-
pterea venditorem eodé contextu illius legis dici, ꝙ ex-
inde & ipſe alij hominem vendidiſſet id verè eſt divina-
torium, neq; ex textu vllâ cõmodã ratione elici poteſt.
Imò verò contrariũ oſtendit conſecutio illationis, cum
20 regula in illo textu ꝑmittitur: quod † poſſeſſione ſemel
amiſſâ initiũ ejuſdé rurſus recuperatæ oporteat ſpectari
ad hoc vt vſucapio procedat. Cui regulę pro exẽplo ſub-
jungitur: etſi venditor ſervi, antequam venderet in bonâ
fide, atq; ita in eã cauſſa fuerit vt vſucaperet, ſi tamé ſervꝰ
poſtea fortè ob vitiũ redhabeatur, eoq; tempore is, cui
redhibitus ſervus eſt, (qui ibi emtor appellatur) alienum
eſſe ſciat, tamen vſucapioné non cõtingere. Non inquã,
quadraret exemplum regulæ, niſi eum qui primo emtor
appellatur & de quo poſtea dicitur, eum in cauſſa vſuca-
piendi fuiſſe, ꝓ vno eodemq;, hoc eſt ꝓ venditore ſervi
accipiamus. Sed ad rem redeundo ſi *d. l. ſi cum venderet,* ad
hunc modũ, vt textus ipſe & alij ſimiles loci conveniunt,
accipiamus, tum & facilè nos ex involucris illis, in q̃ Dd.
ad illũ textum reſpõdere volentes ſe cõjiciunt, expedie-
mus; & vero liquidò deprehendemus, nihil ex illo textu
adferri. vnde ꝓbetur. ei, qui ſub pacto de retrovendẽdo
vendidit ex illo ipſo tacitã hypothecã tribui. Quod auté
Caſtrenſ. eumq; ſecuti alij id, ꝙ in ſæpe *d. leg. ſi cũ venderet,*
de debitore dicitur, ad creditoré etiã porrigunt, id ratio
nulla permittit; & eſt ſatis nervosè ab acutiſſimo *Andr.
Fabr. d. error. 9.* refutatũ: neq; verum eſt, ꝙ *Dd. ſuprà nomina-
ti ex d. leg. ſi cum venderet,* extruere ſatagunt, per pactum de
retrovẽdendo ſtatim induci vtilem dominij translatio-
nem, vt licet res vendita à venditore emtori tradatur, ta-
men ſtatim ab eodé vtile dominium rurſus in vendito-
rem tranſeat, ex quo emtor ſe retrovenditurum pactus
fuerit. Atqui † traditionibus nõ conventionibus domi- 21
nia rerum transferri explicati juris eſt. *l. traditionib. 2. C. de
pact.* Itaq; dominiũ etiam in tali venditione cũ pacto de
retrovendendo plenè transfertur, ſed cõmutabiliter ſi-
ve tẽporaliter, vt loquitur *Mynſ. d. cent. 6. obſ 70. n. 2.* vel a-
lienabiliter, vt loquitur eodé ſenſu *Ant. Fab. d. loc.* & per † 22
pactũ de retrovendendo non reſolvitur venditio prior,
vt dominiũ nunquam in emtorem translatũ eſſe videa-
tur: ſed poſterioris venditionis jus in futurũ adquiritur,
actione perſonali ex contractu in eam rem cõparata exi-
gendũ, vt pulcrè ait *Ant. Fab. d. decad. 22. err. 10.* Vnde ſequi-
tur, licet ea res, quæ ex pacto retrovendendi debuit, me-
dio tẽpore alienata & in ſecundũ emtoré translata ſit, ꝙ
tamen venditori primo non cõpetat, actio aliqua realis
adverſus ſecundũ emtorem: quoniã ne quidem contra
primũ competeret: immò nec primo quoq; contra ſecũ-
dum *l. precib. 4. C. de rer. ꝑmutat.* ita, vt, ne quidé diſtinguẽ-
dum ſit, an ſecunda venditio facta ſit ante morã à primo
emtore in retrovendendo admiſſam: an poſt moram: vt
pulcrè docet *Ant. Fab. d. err. 10. circa med.* Itaq; ſi nulla
actio realis hoc caſu eſt, nullũ etiam jus in re, neq; hypo-
theca tacita, ſed ſolũ jus ꝑſonale per pactũ de retroven-
dendo, vt nimirũ ad hoc venditor obligatũ habeat em-
torem, qué alias non haberet, quæſitũ eſſe poterat: quod
erat contra Tiraquell. demonſtrandum.
Tertius caſus ſuperiori affinis eſt, vel certè ad ejuſdem
ꝓbationem à Dd. affertur, hoc eſt, incertum ad æquè in-
certũ, cum non minus controverſus ſit, & ex ꝑſuppoſitis
ſpecialibus aliquid nimis vniverſale per elenchum falſi
generis inferat. Quærunt itaq; Dd. an nõ facto pacto de
vendendo, vel vt liceat vendere, per hoc ipſũ tacita hy-
potheca contracta intelligatur? & indiſtinctè reſpõdent
pleriq; hypothecã ita contractam cenſeri, idq; ꝓbari pu-
tant *ex l. creditor. 3. §. poſt diviſioné fin. q. potior. in pign. ibiq; Bart.
Bald. in l. creditores. 3. C. de pign. in fin.* Sed † hæc duo inter ſe 23
accuratè diſtinguenda ſunt: pactũ nimirũ de vendendo:
& pactũ vt liceat vendere: quorũ illud in perſonam: hoc
in rem conceptũ: ac ꝓinde non mirũ eſt, vt ex hac hypo-
theca intelligatur inducta: ex illo non itidem. Pactum † 24
de vendendo nihil eſt, q̃ promiſſio, q̃ promittentis perſo-
nã obligat: quæ iiſdé verbis hypothecam inducere non
poteſt cum aliis verbis ad ꝑſonã: aliis ad rem obligandã
vtamur: itemq; eum non poſſit iiſdem verbis obligatio
principalis atq; etiã hypotheca contrahi; ſed ex qua ꝓ-
mittens, aut naturaliter tantũ obligatur, ſi pactũ nudum
fuit, aut etiam civiliter, ſi vel contractus coherentia, vel
ſtipulatione veſtitum proponatur: vt accuratè explicat
Ant. Fab. dec. 24. err. pragmat. err. 1. Non igitur de tali pacto
perſonali de vendendo loquitur *Papinian. in d. l. creditor. 3.
§. poſt diviſionem fin. q. pot. in pign.* ſed loquitur de pacto in ré
concepto, vt nimirũ liceat vendere: atq; pars illa fratris
erat, & per conſequens aliena, de qua alter paciſcitur,
eam ſibi vendere licere, niſi altera pars fundi à fratre
pro indiviſo poſſeſſa, & ſe inſcio pignori nexa libe-
raretur. Non poſſet autem † creditor alienam rem 25
diſtrahere, ſi non in neceſſarium antecedens hypo-
theca conſtituta intelligeretur: vt loquitur *Anton. Fab d.
err. 1.* vel vt ante ipſum eodé ſenſu eleganter contra Dd.
explicat *Matth. Coler. tr. de proceſſ. execut part. 3. c. 12 num. 6,*
cum poteſtas vendendi per modum quaſi neceſſarij an-
tecedentis inferat, ſi non jus dominij, ſaltem pignoris ei,
cui hæc licentia alienandi permittitur, attributum fuiſ-
ſe; maximè in re, quæ inter fratres cõmunis erat, *arg. l. ſi*

quæ putans 6. §. ſi fundus communis. 8. commun. divid. Cujus
26 rei ratio eſt, quia † diviſio cauſſam pignoris non mutat
l. ſi cõſenſit. 7. §. fin. quib. mod. pign. ſolvat. vbi diſertis verbis di-
citur: Si quis communis rei partẽ pro indiviſo hypothe-
cæ dederit diviſione factâ cum ſocio, nõ vtiq; eam par-
tem creditori obligatã eſſe, quæ pignerantti in diviſione
obtingit. Sed vtriuſq; partem pro indiviſo, pro parte di-
midia manere obligatã, vnde planiſſimè ratio deciſionis
in ſpecie *d. l. 3. § poſt diviſionem* intelligitur: quia primus nõ
quam partem in tuodu, regionibus diviſo nunc habet,
quæq; certa eſt, pignori obligavit: ſed eã, quæ tũ habuit.
Habuit autẽ pro indiviſu, i. e. intellectu partem etiam in
fratris conſortis parte quæ cerni nõ poteſt. Vnde cum p
diviſionẽ regionibus factam onus hypothecæ à parte al-
terius fratris non abſceſſerit, diviſio autem emtionis vi-
cem obtineat, vt ſibi invicẽ de partibus pro indiviſo libe-
randis, quaſi de evictione fratres teneantur: *arg. l. 1. C. cõ-
mun. vtriuſq. judic.* Ideo alteri permiſſum hoc caſu intel-
ligitur, ſi alter ceſſaret, in luenda parte dimidiâ pro indi-
viſo, certa illius partis quæ alteri obtigit, vt eam partem,
tanquã jure pignoris diſtraheret; vt eleganter & perſpi-
cuè explicat *Cujac. ad lib. 11. reſponſor. Papinian. ad d. l. 3. § fin.*
quem intellectũ tamẽ ad hunc locum difficilem & ſub-
tilem jam olim tradidit *Angel. ibid. refert & ſequitur Matthe.*
27 *Coler. d. loc.* vt vel hinc promtũ ſit colligere † quam neceſ-
ſaria ſit JCto ſcriptorũ practicorum cum theoricis Col-
latio: ne vel in illorum ſalebris nimis adhereat, vel in ho-
rũ ſubtilitatibus ita acquieſcat, vt ab his tradita, nemini
veterum etiã infelici illo & illiterato ſeculo in mentem
28 veniſſe putet. Cum † pauciſſima dicantur novè, quæ nõ
tradita à veteribus inveniantur, ſi quis inquirere & ſub-
tiles illas Theoricorum magiſtrorum telas ad vſum fori
traducere ſatagat. Vtinam verò hi ipſi non ſæpè nobis
veterum tradita interpolando pro melioribus ſubſtitue-
rent deteriora! Sed ad rem.

Quartus igitur caſus eſt, cum debitor, ex quo moram
ſolvendi faceret, creditori in inſtrumento dedit licentiã
ingrediendi fundi ſui, nec tamen pignerandi aut hypo-
thecandi, aut alio æquipollenti verbo vſus eſt: Hoc caſu
etiã controvertunt Dd. an tacite ſaltẽ in neceſſariũ ante-
cedens hypotheca cõtracta intelligatur? Ita ſanè volue-
runt: *Bald. in l. Creditores. 3. C. de pign. n. 3. p illũ text. Angel. ibid.
n. 3.* q dictum ſingulariſſimũ & menti tenendũ exclamat
*Franc. Cremenſ in ſua ſingular. ſing. 2. & ſecutus eſt Menoch. adi-
piſc. poſſeſ. remed. 5. n. 1. & 9. & 157.* q moventur potiſſimũ *d. l.*
29 *3. C. de pign.* ſed hęc magis illis obſtat, ſi † verba ejus pprie
accipiantur q in dubio faciendũ eſt. Cum itaq; propria
acceptio verbi Dgar. in illâ l. ge nihil abſurdi pariat, ſed
potius ordinẽ Juris aliàs conſtitutum innuat, verior eſt
ad noſtrũ caſum interpretatio Bartoli, & q eũ ſequuntur
*Neguz. tr. de pign. 4. p. ert. principal. n. 10. Matth. Coler. d. tr. de p-
ceſſ. executiv. part. 3. c. 12. n. 2. 3. & ſeqq. & n. 67. vſq; ad 72. inclu-
ſivè. & part. 1. c. 10. n. 189 & ſeq.* eaq; confirmatur ex illo, q
30 non tantũ † in jure noſtro plurimũ differat, ingredi poſ-
ſeſſionem & eandem acquirere ſive retinere. *l. 3. §. fin. de*
31 *acquir. poſſeſſ. & alibi paſſim. l. 2. in pr. p herede.* Sed † & q con-
ventio partium & juſſio præſidis æquiparentur *l. 1. C. ſi in*
32 *cauſ. judic. pign. capt. ñ ſit.* Atqui juſſus † poſſidere bona de-
bitoris p prætorẽ, nudam detentionẽ ex primo decreto
adquirit, neq; effectu juris poſſidet: *l. 3. §. fin. de acquir. poſ-
ſeſſ. l. in cau. 5. Princip. vt in poſſeſ. legat. cauſ. mit. l. 12. ex quib. cauſ.
in poſſeſ. eatur. vbiq;* *Weſenb. in parat. n. 8.* quicquid diſſentiat
Pacion. à Vat. li. 2. declarat. jur. c. 34. n. 14. vbi contrariũ nimi-
rum miſſum ex primo decreto, ſive ingreſſum bona cu-
ſtodiendi cauſſâ, etiã civiliter poſſidere defendit: abuſus
l. ſi finita. 15. §. ſi quis metu. 35. de damn. infect. Nã ille *§. ſicut &
præcedentes aliquot à §. vbi autẽ. 23.* ad miſſionem ex ſecundo
decreto ptinent: in miſſione autem ex primo decreto ſe-
cus eſſe, nimirũ ita miſſum non poſſidere. *pbat d. l. ſi finita.*
33 *15. §. ſed ſi quis 15. & §. ſeq.* vbi † mittere in poſſeſſionem, &
jubere poſſidere, expreſſè diſtinguuntur: vt igitur effectu

juris creditor poſſideat rẽ ſibi ſub pacto executivo de in-
grediẽdâ poſſeſſione obligatã, nõ modò ingreſſu in poſ-
ſeſſionẽ opus eſt, cũ p illa devolutio poſſeſſionis ejus, q̃
effectũ juris habeat, in Creditorẽ non verificatur, p tra-
ditã à *Matth. Coler. d. part. 3. c. 12. n. 7. 8. & ſeqq. & part. 2. c. 3. n.
220 & 243.* ſed etiã autoritate Præſidis, quo poſſeſſionẽ
adipiſcatur *d. l. 3. C. de pign.* vbi diſtinctè dicitur: ingrediẽ-
do † poſſeſſionẽ, vim debitori non fieri: quia ſcilicet lex 34
conventionis exercetur, cum aliàs vis fieret p talẽ actum.
l. in poſſeſſionẽ. C. ad Leg. Iul. de vi. l. 3. C. vi. bon. raptor. & tamẽ p
adverſativã ſive pleptica particulam addit, creditorẽ
autoritate præſidia adquirere poſſeſſionẽ, debere: vnde
hæc duo longè diverſiſſima eſſe apparet, ingredi poſſeſ-
ſionẽ, ſcilicet rei cuſtodiendę vel detinẽdę cauſſa: & adi-
piſci poſſeſſionẽ, q̃ effectũ juris tribuat: ſicut ad hoc p-
poſitũ *text. in d. l. 3. pbè expendit Coler. de part. 3. c. 12. n. 12. & 13.*
quæ pro alterius aſſertionis defenſione afferuntur.

Quintus itaq; caſus eſt, cum res vendita emtori tradi-
tur quidẽ à venditore, ſed tantũ ad precariò poſſidendũ,
donec reſiduũ precij ſolvatur: hoc enim caſu, non modò
civilis poſſeſſio, ſed etiã, dominiũ manet penes vendito-
rẽ, in tantũ, vt is rei vendicationẽ habeat, vt reſcriptũ eſt
in *l. 3. C. de pact.* Precaria † enim poſſeſſio hoc caſu tantum 35
transfertur in emtorẽ: q̃ poſſeſſio quidem nominetenus
appellatur: *l. in reb. 4. § meminiſſe. 1. & §. fin. l. & habet. 15. §. cũ
quis. 4. de precar.* revera autem effectũ juris non habet, ſed
quandocunq; avocata à concedente reſtitutioni locum
facit, & ſi ſtatim avocata poſſeſſio precaria non reſtitua-
tur, injuſta efficitur, vt notat *Angel. ad § ſed iſta. Inſtit. de act.
d. l. 1. de precar. faciunt not. Menoch. lib. 1. de arbitr. jud. q. c. 69. n. 17.*
Itaq; hic caſus ſimilis eſt ei, quo venditor in re vendi[ta]
ſibi ſpecialiter pignus reſervat: Sicut enim hoc caſu con-
tra venditorẽ, & quemlibet alium poſſeſſorẽ hypothe-
caria in rem actio, ita illo caſu rei vindicatio cõpetit. Ex
hoc † pactũ valere, quo venditor ſibi dominiũ rei reſer- 36
vat, donec preciũ plenè ſolvatur, tradit poſt *Dec. cõſ. 440.
lib. 1. Hartm. Hartmanni lib. 2. pract. obſerv. tit. 27. obſerv. 16. in
fin.* Hoc itaq; noſtro caſu, tam ex interdicto de precario,
quàm rei vindicatione agi ſemp poteſt, donec vel preciũ
plenè exolvatur, vel res reſtituatur: atq; propterea hy-
pothecaria actione nihil opus eſt, cũ pignus proviſum
ſit venditori ex eo ipſo, q precariam tantum poſſeſſionẽ
tranſtulit in emtorem: & proinde, ſicut in mutuo, cũ pa-
cto executivo de ingrediendo poſſeſſionem annectitur
clauſula precarij, ita, vt rei pigneratæ precariã poſſeſſio-
nem debitor in ſe recipiat, in creditorẽ transfertur poſ-
ſeſſio, q̃ juris, ſive civilis dicitur, vt quàvis obligatam de-
tineat naturaliter pp̃ter inſiſtentiam corporis, remaneat
tamen civilis poſſeſſio creditori, quippe, qui animo non
diſcedat à poſſeſſione, per ea, q̃ tradit *Matth. Coler. tr. de p-
ceſſ. exec. part. 1. c. 3. n. 454 & ſeq. facit l. certe. 6. in fin. l. ſi debitor.
11. de precar. Vid. Petr. Greg. lib. 15. Syntagm. Iur. vniverſ. c. 2. n. 7.
& 8.* Cum autẽ † in dubio is, qui in aliqua poſſeſſione re- 37
peritur, potius pſumatur poſſidere, q̃ detinere, vt cõmu-
niter receptũ tradit *Menoch. lib. 6. præſumt. 68. p tot. vbi vide.*
Ideo p cautelâ notandũ, vt inſtrumento venditionis di-
ſertè inſeratur, poſſeſſionẽ tantũ precariã eſſe in emtorẽ
translatã, adeoq; dominiũ & civilem poſſeſſionem (ſive
dominiũ pprietatis & poſſeſſionis, vt vocat *Ioan. Göd. ad l.
q. 115. n. 4. ff de Verb. Sig.*) reſervatã, quoad de precio fuerit
plenè ſatisfactum. Cujus rei & alius eſt effectus: Quia ſi
communi more in inſtrumento venditionis ſcribatur,
poſſeſſionem eſſe realiter traditã, & poſtea venditor ex
retentione poſſeſſionis agere velit, obſtabit ei exceptio
ſimulati contractus; quam quidem ſimulationẽ ex hoc
ipſo præſumi docent *Bald. Caſtr. & alij quos refert & ſequitur
Menoch. lib. 3. præſumt. c. 22. n. 11. in fin.* Quando † autem ex 38
inſtrumento venditionis hoc ipſum actum eſſe appa-
ret, q nimirum jus dominij, & civilem poſſeſſionem ſibi
venditor reſervaverit, neq; intermedio tempore aliqua
novatio facta ſit, tum veriſſimum eſt, ad triginta vſque

annos

annos venditorē ad reſidui pretij ſolutionem vel rei reſtitutionem agere etiā realiter poſſe. *l. ſicut. 3. l. cū notiſſimi. 7. l. ſi quis. 8. C. de pſcript. 30. annor.* Semper enim verum eſt, creditorem poſſidere per eum, cui ita vendidit, vt precariò tantum teneret, quoad precium plenè exolviſſet. Itaq; fundamento cadit Dd theorica, qui decennij tempus ad precarij revocationem concedi autumant, poſtea autē civilem poſſeſſionem per negligentiam perdi, i. e. ipſo tēpore poſt decennium finitum exſpirare contendunt: q̄ iis legibus probare inſtituunt, quibus dicitur lōgu tēpore poſſeſſionem amitti, quos ſequitur etiam *Me-*

39 *noch. lib. 2. de arbitr. judic. q. cent. 1. caſ. 24.* Vnde, vt † eſt fæcūda erroris propagatio, hoc etiam manavit, quod poſſeſſione præteriti & præſentis tēporis probata, non debeat

40 præſumi medij tēporis poſſeſſio, niſi quando † agitur de poſſeſſione decem annorum: tunc enim volunt Dd. non ſufficere, vt probentur vtriuſq; tēporis extremitates, ſed requiri etiam, vt probentur extremnas & initiū cujuslibet decennij: quod inter ſingularia retulit *Mattheſil. ſingular. 216. incip. nota mirabilē. quē ſecuti ſunt Felin Rip. Franc. Balb. & Menoch. lib. 6. præſumt. 66.* adeo, vt hanc opinionē magis receptā eſſe aſſerat *Didac. Covar. ad. c. poſſeſſor. part. 2. §. 1. n. 3. de R. I. in 6.* vbi tamen cenſet contrariam ſententiā defendi poſſe, & forſan veriorem eſſe. Ego verò non dubitanter, ſed aſſertivè exiſtimo falſiſſimā eſſe illam magis cōmunē ſententiā: contrariam autem eſſe veriſſimam, quod non obſcure vno in caſu animadvertit *Alciat. reg. 2. præſ. 22. & Gabr. Sarayna in addit. ad Mattheſil. d. loc. & confirmatur ex eo,*

41 *q̄ in l. furtum. de vſucap. & alijs, quos huc Dd. allegant.* longū † tēpus non præciſe de decennio accipiendū, ſed vt æquivocum judicis arbitrio permittendū eſt: vt in ſimili, quæ ſit longa conſuetudo tradit *And. Gail. lib. 2. obſ. pract. obſ. 32. n. 2.* Judex autē arbitrabitur pro materiā ſubjectâ ac pro-

42 inde, cum ad † præſcriptionem actionis realis triginta anni requirantur, atq; ita in hac materia longū tempus ſpecialiter ſit definitum, ideo non tantū in illo caſu, quē Alciat. & Sarayna ponunt, ſed nunquam per lapſum decennij abſcedere, invito domino, dominiū poſſeſſionis, ſive civilis poſſeſſio, aut judicis arbitrio, tēpus illud con-

43 tra leges ſpeciales poterit: cum & alias longi † & diuturni temporis appellatione interdum triginta vel 40. anni ſignificētur, vt ex *l. 2. in verb. diu res alienas. C. de præſcript. 30. annor. l. qui in provincia. 57. §. 1. verſ. movemur & tēporis diuturnitate, de ritu nuptiar.* animadverterunt *Conan. lib. 1. Com. c. 10. n. 6. Cujac. lib. 18. obſer. 28. c. Everh. Bronch. cent. 1. enant. aſſ. 3. in fine.* Cui hodie etiam alia ratio in noſtro propoſito

44 ſuffragabitur, cum in materia † præſcriptionum, vtpotè

45 odioſa & peccatū inducente, ferè ſequamur Juris † Canonici vel potius divini ſanctionem, quæ bonam fidem in omni præſcriptione adeò requirit, vt ſine ea nulla præſcriptio procedat: Cum igitur ejuſmodi emtor precio nō ſoluto etiam poſt decenniū, in malâ fide conſtitutus intelligatur, ex eo, quod inſtrumentū venditionis, in quo indefinitè venditor ſibi dominiū cum poſſeſſione civili reſervavit, quoad preciū plenè exolutum eſſet, eum cōvincit, quod ſcire debeat, rem venditam, pro qua preciū exolutum non eſt, ſuam non eſſe, ideo civilis poſſeſſio, p lapſum decennij perdi non poteſt, ſecus, quam exiſtimat *Menoch. d. lib. 2. cent. 1. caſ. 4.* Sed etiā poſt illud tempus præſumetur, venditorem à pacto illo non receſſiſſe, niſi emtor ſolutionem plenariam liquidò probet: tunc enim ei conventionis ab initio initæ ipſo jure per eventum ſive purificationem conditionis expiraſſe precarium, & dominiū, ac plenam poſſeſſionem emtori quæſitam eſſe intelligitur: *arg. l. Iulianus. 13. §. offerri. de action. emt.* Ac proinde

46 ne † quidem ſtatutum loci, quo cavetur, vt niſi intra certū tempus creditor petierit debitum, deinceps excludatur, hoc caſu venditori nocebit: quia per hoc mala fides

47 debitoris non tollitur. Præſcriptio autem † cum malâ fide, vt nutritura peccati, hodiè non procedit: *c. fin. de præſcript. c. poſſeſſor. de R. I. in 6.* Adeoq; nec à ſtatuto contrariū induci poteſt, vt rectè docet *Gabr. Sarayna poſt Mattheſilan ad ejuſdē ſing. 23. incip. nota q̄ omnem. n. 1.* quam opinionem communē eſſe notat *Alex. conſ. 185. col. penult. vol. 2.* & magis communem fatetur *Ant. Gabr. in comm. concl. tit. de præſcript. concl. 4. n. 1. in fin. Andr. Fachin. lib. 1. controv. 68. verſ. prima concluſio.* Vtcunq; diſſentiant multi, quos vid. magno numero allegatos apud *Gabriel. & Fach. dd. locis.* Immò amplius, etiamſi tale ſtatutū valeret, ſi tamen de debito tantum loqueretur intra certum tempus petendo, tamen ex aliâ ratione non obſtare ejuſmodi venditori, quia actio perſonalis cēſeretur tantū excluſa. Itaq; caſus noſter, qui agit de rei perſecutione per vindicationē, remaneret in diſpoſitione juris cōmunis, vigore cujus venditor reſervans ſibi dominiū, quovis tempore, intra triginta vel 40. annos agere poteſt, niſi cauſſa, propter quam reſervatio facta eſt, per ſolutionē ſublata probetur. Ac proinde hoc quinto etiam caſu, nō ex pignore, ſed plenius, vel ex dominio & civili poſſeſſione reſervata rei vindicatio, aut etiā propter poſſeſſionem tantum precariam in emtorē translatā, avocatio precarij quovis tempore competit. Vnde tali caſu etiā in concurſu creditorū emtoris, venditori prioritas adjudicanda erit, vt & vindicare poſſit. *argt. d. l. procuratores. 5. § ſed ſi dedi. 18. de tribut. action.* quod etiam in caſu eandem decidendi rationem habente, cum res alicui æſtimato vendenda tradita in bonis ejus poſt mortem reperitur, obſervatum ſcribit *Modeſt. Piſt. part. 2. q. 56.* Sextus caſus eſt, cum res quidem vendita eſt, ſed nondū tradita; & hoc caſu jura permittunt, vt venditor, qui totum precium nondum accepit, ſi vrgeatur ab emtore ad rem tradendā, poſſit rem venditam veluti taciti pignoris jure retinere. &c. Atq; de his ſatis; ſequitur.

RESPONSVM CVIII.

Thema.

Confirmatio quando aliquid novi tribuat, nec ne.

SVMMARIA.

1 Confirmatio quid ſit.
2 Vbi non eſt confirmabile, ibi nec confirmatio.
3 Confirmatio toties nihil novi tribuit, quoties actus etiam aliàs ſine confirmatione ſuſtinetur.
4 Et hoc multò magis verum eſt, ſi confirmatio talis actus fiat in formâ communi.
5 Etſi hoc caſu confirmatio vim addit actui confirmato, tamen eundem non extendit, ſed ſolummodo corroborat.
6 Confirmans hoc caſu non cenſetur dare, ſed ſaltem illud jus, quod invenit conſervare.
7 Talis confirmatio ſemper præſupponit jam antè jus cōpetere.
8 Confirmatio novi decreti ex abundanti petita & impetrata, non immutat naturam immunitatis antiquæ.
9 Quæ juri contraria ſunt, ea in ejuſmodi confirmatione nunquam incluſa cenſentur.
10 Quoties confirmatum aliàs non ſuſtineretur, toties confirmans de novo dare dicitur.
11 Debitis requiſitis concurrentibus, confirmatio non ſolum robur dat actui confirmato, ſed & invalidum convalidat.
12 Immò talis etiam confirmatio actum extendit.
13 Talis confirmatio non ſolum ſupplet defectum formæ atque ſolennitatis, ſed & defectum perſonæ.
14 Inſuper neceſſe eſt, de defectu perſonæ ſpecialem & expreſſam mentionem fieri: neq; defectus perſonæ per confirmationē ſuppleri poteſt, etiam cū clauſula ex certa ſcientia. &c.
15 Confirmatio nihil operatur, deficientib. requiſitis neceſſariis.
16 Confirmatio in formâ communi duntaxat impetrata, præbet titulum, juſtam cauſam, & bonam fidem præſcribendi
17 Quamvis confirmatio ſpecificè, & cū requiſitis legitimis facta, defectum juris merè poſitivi tollit.
18 Confirmari tamen non poteſt id, quod nullum eſt jure poſitivo, niſi ii conſentiant, quorum de præjudicio agitur.
19 Id quod nullum eſt, confirmari neque
20 Confirmationis ſubjectum quando nullum vel inutile eſt, contingit ratione facti, vel juris.
21 Principis conſenſus vel confirmatio non præjudicat filiis, quibus ſpe duntaxat probabili jus eſt quæſitum.
22 Sententia à Principe lata aut confirmata, non nocet fœminis in feudo ſucceſſuris, ſine cauſæ cognitione, aut jure illarū indiſcuſſo.

23 Princeps agnatus non ſtatis, nec conſtitutionibus, in præjudicium agnatorum filiam vaſalli feudi capacem facere ſua confirmatione non poteſt, ne ex poteſtate quidem.
24 Confirmationis nullitas in ejuſmodi caſibus ſemper argui, & ſubreptionis vitium allegari poteſt.
25 Princeps non debet, nec poteſt plenitudine poteſtatis uti in iis, ad quorum obſervationem tenetur.
26 Subreptionis exceptio ex confirmatus, ſi ex certâ ſcientiâ, & cauſâ cognita confirmetur. (tertii.
27 Clauſula, ex certâ ſcientiâ nihil operatur ad detrimentum
28 Confirmatio, ſi talis facta eſſet, valet in detrimentum confirmantis.
29 Regulariter quælibet confirmatio valida, ad tempus actus retrotrahitur: atque proinde habetur, ac ſi ab initio actui adfuiſſet.

Confirmatio quando aliquid novi tribuat, necne; breviter & diſtinctè explicatum.

1 CONfirmare † eſt alicui juri vel facto firmitatem
præſtare: unde non tam eſt actus per ſe, quàm re-
quirit aliquid, quod confirmetur, vt notat *Bald. in l.*
2 *falſus. col. 2. C. de furt.* adeo, vt † vbi non eſt confirmabile,
ibi non ſit confirmatio, vt notat idem *Bald. in l. 2. col. 2. C. de*
3 *libr præterit. Brun. conſ. 87. feud. n. 2.* Toties † autẽ confirma-
tio nihil novi tribuit, quoties actus etiã alias ſine confir-
matione ſuſtineretur, *arg. c. inter dilectos. §. porrò. extr. de fid. in-
ſtrument.* & eſt originale dictũ *Oldrad. conſ. 164. in fin. quod
ſequuntur Bart. in l more. n. 4. & 5. abſq; addit, vbi vide Dec. in d. l.
more n 24. &c. ff. de Iuriſd. omn. judic & in rubr. extr. de confir-
mat. vtil. vel inutil Rubeus. conſ. 146. n. 6. Pariſ. conſ. 19. n. 35. &
conſ. 23. n. 7. & 8. lib. 1. & conſ. 3. n 37. lib. 4. Goz. conſ. 8. num. 19.
verſ. tertio pondero. & conſ. 101. n. 18. Menoch. conſ. 1. n. 6. li. 1.* vbi
id clari juris eſſe aſſimat; & proinde meritò hæc ſenten-
tia communis dici poteſt. Adde eundem *Menoch. conſ. 75.
n. 32 lib. 1. & conſ. 414. num. 14. lib. 5. & conſ. 702. in fin. & conſ.
710. n 8. lib 8. Schrad. tr. feudal. part. 6. c. 3. n. 30. Modeſt. Piſtor.
in conſil. quod extat poſt Hartm. Piſtor. quæſt. feud. 20. lib. 2. n. 36.
& ipſe Hartm. Piſtor. d. lib. 2. q. 48. nu. 4. & 27.* Idque multò
4 † magis verum eſt, ſi confirmatio talis actus fiat in for-
mâ communi, id eſt, ſi confirmantis intentio non ſit diſ-
ponere, ſed tantum approbare id, quod confirmat, in
tantum, quantum alias eſt validum & efficax, vt notant
*Ioan. Andr. Anton. de Butr. Imol. Panormit. & vulgò canon. in d.
capit. inter dilectos §. porrò. extr. de fid. inſtrument. c. quia diver-
ſitatem. extr. de conceſſ. præbend. c. ex parte, ibiq; gloſ. extr. de conſtit.
c. dubium extr. de decim. c. quia intentionis extr. de privileg. tot. tit.
extr. de confirmat. vtil. vel inutil. facit textus in l. ſi conſtet. ff. de ap-
pellat. l. actuarios. C. de num. & actuar lib. 12. Speculat. tit. de in-
ſtrum. edit. §. nunc autem. n. 2. Matth Cuno. lib. 1. de pactis. cap 6.
5 n. 245. verſic. Namq; certum eſt.* Etſi enim † hoc caſu con-
firmatio vim addit actui confirmato, tamen eundem
non extendit, vt notant *Dec. in d. l. more. n. 31. & in d. rubr.
extr. de confirmat. vtil vel inutil. Rubeus d. conſ. 146. nu. 6. Pariſ.
d. conſ. 19. nu. 4. lib. 1. & conſ. 33. nu. 50. lib. 3. Menoch. conſ. 191.
nu. 46. & 74. lib. 2. & conſ. 658. n. 8. lib. 7. poſt Socin. Sen. conſ.
159. n. 30. lib. 2. Rutu. conſ. 48. in fin. lib. 1. Hieron. Magon. deciſ.
Lucenſ. 14. n. 22. Schrader tr. feud. part. 5. c. 2. nu. 33.* ſed ſolum-
modò corroborat: vt tradunt *Bald. in l. nominationes in fin.
C. de appellat. & Dec. in d. rubr. extr. de confirmat. vtil. vel. inutil.
n. 1. Menoch. conſ. 704. n. 36. & operatur, vt actus magis tenea-
tur gloſ. c. 1. verſ. confirmationem. extr. de confirm. vtil. Alex. conſ.
123. n. 18. lib. 4. Matth. Cuno. d. lib 1. de pact. cap. 6. n. 245. verſ. &
6 hu juſmodi confirmatio.* Itaq; hoc caſu † confirmans non
cenſetur dare, ſed ſaltem illud jus, quod invenit, conſer-
vare. *Archidiac. in c. ſi eis de elect. lib. 6. Matth. de Aſſlict. c. 1. in pr.
n. 12. per quos fiat inveſtit. Menoch. conſ. 815. n. 100. li. 9.* adeoq;
7 talis † confirmatio ſemper præſupponit jam ante jus cõ-
petere: *d. c. inter dilectos. verſ. cæterum. extr. de fid. inſtrum. Dec.
in d. l. more. n. 32. ubiq; omnes ſic ſcribere teſtatur Menoch. cõſ. 402.
n. 27. lib. 5. Card. Zabarel. conſ. 116. vbi vide.* Vnde cõfirmatio
8 † novi decreti ex abundanti petita & impetrata non im-
mutat naturã immunitatis antiquæ; vt pulcrè conſuluit
9 *Menoch. conſ. 702. n. 18. lib. 8.* Quæ autem juri † contraria
ſunt, ea in ejuſmodi confirmatione nunquã incluſa cen-
ſentur: *arg. c. 1 per quos fiat inveſtit. feud. vbi Bald. n. 2. Iaſ. in d. l.
more. n. 38. & in l. omnes populi. ff. de juſtit. & jur. n. 36. Goz. ad d.
conſ. 8. n. 38 Petr. Duen. reg. 131 limitat. 1. Matth. Cuno. d. c. 6. n.
245. verſ. quib. non obſtat.* Quoties † autem id, quod confir- 10
matur, aliàs non ſuſtineretur, toties confirmans dicitur
de novo dare *c. 1. & c. veniens extr. de tranſact. Pariſ. d. conſ. 3.
n. 39 & 40. lib. 4. Bart. & D. in d. l. more. Goz. conſ. 62. n. 15. Me-
noch. conſ. 293. n. 18. lib. 3. & conſ. 364. n. 6. lib. 4. & conſ. 626.
n. 39. & conſ. 719. n. 54. lib. 8.* dummodò confirmans ille
facultatem dandi habeat, & confirmatio fiat in formâ
ſpecificâ, id eſt, ex certâ ſcientia & cauſâ examinata atq;
plenè cognita: *Dec. in d. c. 1. extr. de confirmat. vtil. vel inutil.*
Quibus † requiſitis concurrentibus confirmatio non 11
ſolùm robur dat actui confirmato, ſed & invalidum, cõ-
validat: *Bart. l. privilegia. C. de SS. Eccl. Iaſ. in d. l. more. n. 30. Dec.
ibid. n 21. Oldr. conſ. 257. n. 14. & 15. Bald. in d. l. nominationes. in
fin. C. de Appellat. Matth. Cuno. d. c. 6. n. 245. verſ. aliud eſt in con-
firmatione: Vbi vide plures in hoc allegatos.* adeoq; efficit, vt ul-
terius de actus invaliditate quæri non poſſet: *d. c. 1. extr. de
confirmat. vtil. vel inutil. Abb. in c. ea quæ n. 3. ext. de ſent. & re ju-
dic. Menoch. conſ. 80. n. 49. lib. 1. & conſ. 378. n. 39. lib. 4.* Immò
talis † confirmatio actum etiam extendit, vt poſt *Bald. in* 12
*cap. pen. extr. de conſtit. ſingulariter notat Iaſ. in d. l. more. n. & Ca-
ſtell. Cotta in memorabilib. verb. confirmatio.* Supplet autem † 13
talis confirmatio nõ ſolùm defectum formæ atq; ſolen-
nitatis; ſed etiã defectum perſonæ; vt ex *argum. l. fin. ff. de
teſtam. tutel. arguit Bald. ibid. quem ſequuntur Alex. conſ. 122. nu.
21. lib. 4. Iaſ. in d. l. more. n. 40. Weſſenb. conſ. 4. ſub fin. Cun. d. c.
6. n. 245. verſ. quod procedit.* Ita tamen, vt hoc † caſu neceſ- 14
sè ſit, de defectu perſonæ ſpecialem & expreſſam men-
tionem fieri: neq; ſuppleri defectus perſonæ poſſit per
confirmationẽ, etiam cum clauſula, ex certâ ſcientia, vel
de plenitudine poteſtatis; vt vno ore concludunt *Specul.
tit. de legat. §. nunc oſtendendum. n. 15. Ant. de Butr. & Imol. in d.
c. 1. extr. de tranſact. Cuno d. c. 6. n. 245. d. verſ. vbi præterea. Aretin.
Curt. Iun. & Rumald. ad hoc allegat. quos vide. Eſt enim pulcra
hæc conſideratio.* Deficientibus autẽ † requiſitis ſuprà enu- 15
meratis, confirmatio hoc caſu nihil operabitur; ita cen-
ſent omnes *in d. c. 1. extr. de confirmat. vtil. vel inutil. Menoch. d.
conſ. 8. n. 74. Socin. Sen. conſ. 266. col. vltim. lib. 2.* Sed intelli-
getur tum confirmatio tantũ facta in formâ communi;
auff alles so recht iſt: adeoq; facilè per contradictionem
illorum, quorum intereſt, annullabitur: per tradita *gl. &
Dd. in c. quia diverſitatem. extr. de cõceſſ. præbend. Dec. in d. l. more.
n. 30. & in c. 2. extr. de confirm. vtil. vel inutil. n. 5. Ancharan. conſ.
190. Menoch. conſ. 501. n. 42. lib. 6.* Confirmatio † tamen 16
etiã in formâ communi tantum impetrata, præbet titu-
lum, juſtam cauſſam, & bonam fidem præſcribendi: vt
rectè tradit *Hoſtienſ. in ſumm. §. quis ſit effectus. ad tit. extr. de
confirm. vtil. vel inutil. Abb in c. dudum. extr. de elect. Schrad. d. tr.
feud. part. 6. c. 3. n. 34. vbi plures ad hoc allegatos vide.* Etſi autem
† confirmatio ſpecificè, & cum requiſitis ſuprà enume- 17
ratis facta, defectũ juris merè poſitivi tollat; id eſt, etſi ta-
liter poſſit confirmari id, quod juri merè poſitivo eſt cõ-
trarium, verbi gratia; teſtamentum, cui ſolemnia extrin-
ſeca deſunt, & quæ his ſunt ſimilia, idq; propterea, quod
Princeps eſt ſuprà jus merè poſitivum: & alias etiam
contra illud ſtatuere poteſt: *c. cuncta. 9. q. 3. c. propoſuit. extr.
de conceſſ. præbend. c. non dubium. extr. de ſentent. excõmunic. c. 1. de
conſtit. in 6. Canoniſt. cõmuniter in c. quæ in Eccleſiarũ. extr. de con-
ſtit. Goz. conſ. 9. nu. 5. Curt. Iun. conſ. 1. nu. 18. Bellon. conſ. 2. nu. 8.
Franc. Marc. deciſ. 809. n. 5 part. 1. Math. Cuno. d. c. 6. n. 245. verſ.
deinde hoc procedit, vbi ad hoc plura vide: adde Pruckman. §. ſoluta
poteſtas. c. 3. & 4. per diſcurſum.* tamen † taliter cõfirmari nõ 18
poteſt id, quod nullum eſt, jure poſitivo etiam, quatenus
id jus poſitivũ in jure naturæ vel gentium radicatur, niſi
conſenſerint ij, de quorũ præjudicio agitur: *arg. c. cum di-
lecti. vbi Abb. n. 4. extr. de emt. vendit.* Itaq; † theorica Docto- 19
rũ, qui dicunt, id, quod nullũ eſt, confirmari non poſſe:
*c. auditis. extr. de elect. c. prudentiam. ibiq; Innocent. extr. de offic.
delegat.*

delegat.gl.in c.quamſit de elect.in 6.Socin.Iun.conſ.144.n.18.li.1.
Non tantum intelligitur de cõfirmatione in communi formâ facta,
vt videtur ſentire Cuno d.c.6.n.245.verſ.ad hanc etiam. Sed etiã
de cõfirmatione ſpecificâ, ſi ſubjectũ confirmationis ſit
20 nullũ, vel inutile. Hoc autẽ † contingit vel ratione facti;
putà, ſi quid p metũ, aut dolum factum ſit: huic enim cõ-
firmatio nihil dabit, cũ ſit tale, q nec confirmari poteſt,
nec dari, juxta doctrinã *Bald.in l.2.C.de iis, q per met.non ap-*
pell.Goz.cõſ.9.n.37. Quid enim iniquius, quã id, q ſimpli-
citer non licet, confirmatione in fraudẽ aliorũ tendente,
velle obtinere: aut ratione juris, ſcilicet, nõ merè poſiti-
vi, *d c.cum dilecti.extr de emt.vendit.ibiq; Abb.n.4.Bart in l.1.ff.*
de his, q ſunt ſui vel alien.jur.Dec.in d.l.more.n.21.Goz.d.cõſ.62.
n.14.& 15.Menoch.conſ.1.n.406.li.1.& cõſ.345.n. 0.lib 4.&
conſ.658.n.8.lib.7.poſt Rum.conſ.158.n.17.lib.1.& copiosè tra-
ditap Marſil.ſing.196. Quò pertinet, q confirmatio rituũ
à Principe facta intelligatur de juſtis: *Vincent.de Franch.de-*
21 *cſ.Neapol 2.n.33.* Sic † Principis conſenſus vel confirma-
tio, non pjudicat filiis, quibus ſaltẽ ſpe pbabili, jus quæ-
ſitũ eſt, vt ſcripſerunt, *Covar.li.3.variar.reſolut.c.6.n.5. Clar.*
in §.feudum q.41.Soc.Iun.conſ.160.n.3.lib.2.Pariſ conſ.10.n.3.
lib 1.Rol.à Valle, conſ.vlt.n.101.lib.4. Menoch.conſ.442.nu.35.
22 *lib.5.* Sic nec † quidẽ ſententia à Principe lata, aut confir-
mata nocet fœminis, quę ſucceſſuræ erant in feudo, ſi illa
lata fuit ſine cauſſæ cognitione, aut juribus illarũ plenè
nõ diſcuſſis, vt reſpondit *Brunus inter conſilia Purpurat. conſ.*
367.n.8.lib.1.Menoch conſ.501.in fin.lib.6.& in caſu non multũ
23 *abſimili Menoch.conſ.974.lib.10.* Et cõtra † Princeps agna-
tis non citatis, nec cõſentientibus in præjudiciũ agnato-
rũ filiã vaſalli feudi capacem facere ſua cõfirmatione nõ
poteſt, ne quidẽ vi ſoluię poteſtatis: vt rectè docent *Alva-*
rot.in c.1.§.hoc quoq; n.2.Prepoſ.ibid.n.2.Schenck.n.7.de ſucceſſ.
feud.Bald.in c.1 in pr. Alvar.ibid.nu.3 Prepoſ.n.2.Iſern.nu.1.verſ.
nec ita filiã. Affl.n.14. Schenck.n.6.de alien.feud.patern. Curt.
Iun. tr feud.1.membr.3.part.pr.n.14.Zaſ.tr.feud.part.9.n.124.
Tiber.Decian.conſ.24.n.16.vol.1.Hartm. Piſt. q.40.n.39.lib.2.
vbi hanc cõmunem dicit. & licet ab eadẽ receſſerint *Affl.ſibi*
contrarius in c.1.§.hoc quoq; nu.12.verſ.6.de ſucceſſ.feud. Covar.
lib.3.Var.reſolut.c.6.nu.3.verſ.7.Maſner.in addit ad pract.Pa-
pienſ.in form.libell.quo agitur ad revocat.feud. Rol.à Valle, conſ.3.
n.117.& 122.lib.1.& alij, quos refert Pruckm.d.c.4.membr.1.
effect.6.n.3. tamen prior ſententia & cõmunis eſt, & veriſ-
ſima, eamq; ab argumentis adverſariorum egregiè tuetur
Pruckm.d c.4.membr.1.effect.6.n.9.& ſeqq aliquot. quo bre-
vitatis cauſſa remiſiſſe ſufficiat, cũ hæc tantũ pro exẽplis
24 declarationis ppoſitæ afferantur. Itaq; † in ejuſmodi ca-
ſibus ſẽper poterit nullitas confirmationis argui, & ſub-
reptionis vitiũ allegari: vt in ſimili caſu noviſſimè tenuit
25 *Menoch.conſ.978.n.15.lib.10.* Cum † Princeps non debeat
nec poſſit plenitudine poteſtatis vti in iis, ad quorũ ob-
ſervationẽ tenetur. Sicut in hoc caſu non dubiũ eſt, ipsũ
teneri ad obſervantiã primæ inveſtituræ, ex qua jus quę-
ſitum eſt agnatis, tanquã ex contractu: per ea, q per diſ-
curſum eleganter docet *Pruckm.d.c.4.memb.2.effect.1.& 2.*
26 Nec † ſubreptionis exceptio ex eo infirmabitur, ſi repli-
cetur in confirmatione fuiſſe dictũ: q ex certâ ſcientiâ &
cauſſâ cognitâ confirmabatur; quia ob nimiam tẽporis
brevitatẽ ipſa cauſſę cognitio non præſumetur adhibita,
vt poſt Alex.conſ.122.lib.2.tradit Pariſ.d.conſ.33.n.50.lib.3. Me-
27 *noch.d.conſ.501.in fin.lib.6.* Et alias traditũ eſt, clauſulam †
ex certâ ſciẽtia nihil operari ad detrimentũ tertij: *Menoch.*
conſ.103.n.83.lib.1. vbi plures ad hoc allegat: neq; in iis, q ſunt
facti, *Menoch.d.cõſ.103.n.84.* maximè, cum adhibetur ſine
cauſſæ cognitione, vt poſt *Pariſ.Zaſ.Granum.& Rol.à Valle,*
28 *tradit Menoch.d.conſ.103.in fin.* Si tamen † facta fuiſſet talis
confirmatio, etſi non valeret in detrimentũ illorum, de
quorũ præjudicio agitur, & qui ſatis auditi non ſunt, per
ſuprà deducta: tamen valeret in detrimentũ confirman-
tis, ſi credimus *Caſtr. in l.p fundi.ff.de ſervit.ruſtic.præd. Alvar.*
in c.1.de alienat.feud.patern. Menoch.d.conſ.1.n.406.circa q ſub-
29 *ſiſto, & amplius diſcutiendũ exiſtimo.* Illud certũ eſt: q † regu-
lariter qlibet confirmatio valida ad tempus actus retro-
trahatur, atq; perinde habeatur, ac ſi ab initio actui ad-
fuiſſet: *arg.l.ſi donata.§.ſi ſponſus.ff.de donat.int.vir.& vxor.l.*
fin.C.ſi major.fact.alien.fact.ſine decreto ratã hab.Bald.in c.1.pr.
extr.de fid.inſtrument.Marſil.ſing.113.Schrad.d.tr.feud.part.10.
ſect.20.n.42.& part.4.c.1.n.6.

RESPONSVM CIX.

Quæſtio.

Aſſertioni Principis ſoli quando ſtetur?

NOTABILIA.

1 Teſtium numerus vbi iure ſpeciali expreſſus non eſt; ibi duo ſufficiunt.
2 Papæ Romani aſſertio an plenam inducat probationem.
3 Papa Romanus vices Dei in terrâ ſuſtinet, de quo, veritatem eum dicere, præſumitur.
4 Dictum vnius, dictum eſt nullius, tam in profanis quam ſpiritualibus verum eſt.
5 In ore duorum vel trium ſtat omne verum, ipſo Salvatore aſ-(ſerente.
6 Teſtis vnus, vt plenã probationẽ faciat, admittendus non eſt, etſi præclarę Curiæ honore præfulgeat, imperatoria conſtitutione cautum eſt.
7 Teſti vni plena fides minimè adhibetur.
8 Exceptio firmat regulam, in caſibus non exceptis.
9 Falſum eſt, quod ſolius Principis ſecularis aſſertio plenam fidẽ mereatur.
10 Principis verbum pro lege habendum eſt: atque ita quod Princeps credit, & nos credere debemus.
11 Vt nõ omnis vox iudicis eſt ſententia, ſic nec omne verbũ, ſive placitum principis lex eſt, ſed illud demum, quod principi animo condendæ legis placuit.
12 Soli principis aſſertioni, plena fides non adhibetur.
13 Lex eſt communis Reipubl. ſponſio, quâ ſe Princeps ſubditis, è diverſo principi ſubditi ſeſe ad leges cuſtodiendas & obſervandas obligant.
14 Statur literis iudicis, atteſtantis aliquid de iis, quæ ad officium ſuum pertinere videntur.
15 Exceptionem oportat eſſe de regula.
16 Plenè creditur Principi in iis, quæ abſolutè pendent ab eius officio, vel quæ ſunt in ſolâ eius poteſtate.
17 Iudex vir bonus eſſe, nihilque niſi quod iuri & æquitati convenit, agere præſumitur.
18 Pro principe militat pręſumtio, eũ cuncta ſanctè & iuſtè agere.
19 Et princeps iuſtitiæ plenus præſumitur, nec credendum, quod falſum dicat.
20 Exemplum Henrici II. Regis Galliæ in cauſſâ hereditaria.
21 Bodini dictum notatu digniſſimum: ab æquitate, & iudicandi religione non diſcedendum.
22 Cum de præiudicio tertii agitur, principis aſſertio per ſe ſola plenam probationem nõ efficit, ſed teſtis omni exceptione maior habetur.
23 Et opinio illa procedit, etiam quando princeps ſuper aſſertione facti alieni ſuam fundat intentionem.
24 Aſſertio eſt confeſſio, quæ etiam probat contra confitentẽ, & cuiuslibet alterius aſſertioni ad præiudicium ſuum creditur.
25 Nemo in cauſſa propriâ teſtis idoneus perhibetur.
26 Si princeps de delicto alicuius aſſerat, deq; eo ſibi ex viſu cõſtare dicat, an hoc ad condemnationẽ rei ſufficiat? remiſſivè.
27 Notabilis facti ſpecies, hoc in caſu, de Henr. II. Rege Gallię.
28 In criminalibus probationes ad condemnandum oportet eſſe liquidiſſimas.
29 Paulus III. Pontifex Romanus reum inique condemnans.
30 Si ſoli Principis aſſertioni in condemnando ſtandum, quid conſequens.
31 Principi aliquem rebellem eſſe aſſeranti, an credatur; idem vid. ſub fin.
32 Multa dicuntur notoria, quæ non ſunt.
33 Deciſivè proponitur, quando & quomodo aſſertioni Principis plenè credendum.

Auxilium â Domino.

UBi numerus † teſtium jure ſpeciali definitus non 1
eſt, ibi duos ſufficere, conſtans eſt juris regula: *l. vbi*
numerus.12.ibiq; Dd.ff.de teſtib. Hinc diſputatũ eſt apud Dd.
an ſola Principis aſſertio plenã inducat pbationẽ? Quod
quidẽ de Papa † Romano affirmarunt pleriq; Canoni- 2
ſtarũ p *Clement.1.de probat.ibiq; Anchor.in pr.& per c.cum à no-*
bis, vbi Abb.in pr.& n.1.& 2. Ant.de Butr.n.3. Felin.n 1.extr.de
teſtib. Et quidẽ Abb.in d.princ.retulit ita cõmuniter ſummariſtas
textũ, & ita communiter teneri notat Ioſ. Ludov.in commun.opin.

concl.14.illat.42.verſ.& quamvis iſtud. Aretin. in d. c. cũ à nobis.
3 *n.7.* Idq; ex eo p̃ſuppoſito, ꝙ is † vices Dei in terrâ gerat,
vt ꝑinde præſumatur, non niſi veritatem teſtari; vt notat
Ioſeph. Lud. d. loc. verſ. ego autẽ. Thom. Gramm. deciſ. 15. in fin. &
Maſcard. vol 3. de probat. lib. 3 concl. 1143. n. 1. & ſeqq. & concluſ.
1227. n. 1. & ſeqq. vbi vide, vſq; ad nu. 10. Proſper. Farin. lib. 2. de
oppoſ. contra perſon. teſt. tit. 6. q. 63. n. 19. & ſeqq. Sed, quod pace
tantorũ virorum dixerim, hæc cõmunis ſententia, mihi
ex eo ſuſpecta, immò falſa & adulatoria videtur, ꝙ ipſi
4 ſacri Canones, adeoq; jus divinum ſtatuunt, dictum †
vnius eſſe dictũ nullius: *c. licet vniverſis. ibiq; gl. communiter*
approbata. c. veniens. c. jurejurandum & c. in omni negotio. extr. de
teſtib. ꝙ tam in profanis, quàm in ſpiritualibus verũ eſſe
aſſerit *Abb. in c. cum dilectus n. 4. extr. de ſucceſſ. ab inteſtat. facit*
text. in c. fin. 35. q. 6. & in c. admonere. 33. q. 5. vbi clarè dicitur, ꝙ
nec Evangelium, nec vlla divina humanaq; lex vnius te-
ſtimonio etiã idoneo quempiam condemnet, vel juſtifi-
5 cet: & ꝙ † in ore duorum vel trium ſtet omne verbum:
Deuteron. c. 17. & 19. ꝙ ipſe Salvator repetit Matth. 18. & Pau-
lus. 1. Corinth. 13. Idemq; ex noſtris retulerunt & ſecuti ſunt Tiraq.
de reb. exig. in pr. verſ. ſecunda ratio eſt. Ludovic. Roman. ſing. 361.
Eamq; ſententiã communem & veriſſimam teſtatus eſt Tiber. De-
6 *cian. conſ. 92. n. 23. & ſeqq. lib. 2.* Et generaliter † in omni te-
ſte, quantumvis in dignitate poſito; vt nimirũ vnus teſtis
ſolus plenã probationẽ non inducat; tenet *Tiber. Decian.*
conſ. 93. n. 17. lib. 2. & magis cõmuniter receptum ait Ioſeph Lud.
in comm. opin. concl. 70. verſ. ampliatur primò, & ſequitur Fa-
rinac. d. c. 63. n. 3. & 4. etſi multi fruſtrà diſſentiant quos refert
ibid. n. 5 quib. adde Menoch. lib. 1. de arbitr. jud. q. c. 99. n. 5. adeò,
vt veriſſimum ſit, nec ſtatuto, nec conſuetudine, nec etiã
7 à Principe, vel Papa fieri poſſe; vt † vni teſti plena fides
adhibeatur; vt poſt *Ludov. Roman. dec. ſing. 361. & alios mul-*
tos relatos cõmuniter à Dd. receptũ & veriſſimũ eſſe teſtatur Farin.
d. c. 63. n. 9. & 10. etſi in ſequentibus declarationes aliquas adjicit,
quas neq; jure ꝓbari, neq; ſufficienti aliquã ratione fulciri exiſtimo.
Ad propoſitum igitur redeundo, quamdiu ſupra ſcriptæ
opinionis adſertores de Pontificis teſtimonio ſolo ple-
nam ꝓbationem facientis, aliquã juris ſanctionem, vel
ſufficientem rationem ſpecialem non attulerint, ex qua
appareat, à regula juris divini & humani, ꝙ vnanimiter
dicto vnius fidẽ plenã abrogat, tamdiu regulæ inhæren-
8 dum exiſtimo: cum & alias receptũ ſit, ꝙ † exceptio fir-
met regulã, in caſibus non exceptis: *l. nam ꝙ liquidè ff. de pe-*
nu legat. Catheran. deciſ. 26. n. 12. Franc. Herculã. tr. de attentat.
c. 30. n. 5. Borch. tr. Feud c. 8. n. 140. Tomm deciſ. 16. n. 7. Hartm.
9 *Piſt. lib. 2. q. 13. n. 74. & q. 19. n. 70. & q. 27. n. 7.* Eadẽ porrò †
ratione falſam exiſtimo ſententiam multorum abſolutè
prolatam, qui in principe ſeculari ſtatuunt, ꝙ ejus ſolius
aſſertio plenã fidem mereatur: cujus ſententiæ autores
& rationes vide apud *Maſcard. lib 1. de ꝓbat. concl. 139. n. 10.*
& n. 35. & lib. 3. concl. 1227. à n. 10. vſq; ad n. 23. etſi ibidẽ teſte-
tur, hanc non tantũ communem magis, ſed etiã veriorẽ
opinionẽ: & ſine dubio magis communiter receptã ait
Farin. d. q. 63. n. 84. Tutior enim & verior eſt contraria o-
pinio, de qua *Felin. in d. c. cum à nobis. n. 3. verſ. ſed nihilominus.*
extr. de teſt. & alij relati per Farin. d. c. 63. n. 83. & per Maſcard. d.
concl. 1227. n. 24. Nec obſtant rationes, ab eodem pro
communi opinione adductæ.

10 Primò, quod † Principis verbum pro lege habendũ
ſit: atq; ita, ꝙ princeps credit, id & nos credere debea-
mus, ad ꝙ adfertur autoritas *Baldi, in l. 1. per illum text. ff. de*
offic. præfect. prat. & in c. cæterum. col. 3. extr. de judic. Reſponde-
11 tur enim; ſicut non † omnis vox judicis eſt ſententia: *l. ex*
ſtipulatione. C. de ſentent. & interlocut. omn. jud. gl. in § ſed & ꝙ
principi: ibiq; Aldobrandin. Inſtit. de jur. nat. Gent. & civ. Ita nec
omne verbũ ſive placitum principis lex eſt, ſed illud de-
mum, quod principi animo condendæ legis placuerit, vt
reſolvit *Aldobrand. d. loc. & Vaſq. illuſtr. controv. c. 2. n. 2.* quod-
que prius deciſum nõ ſit, adeoq; ſanctione opus habeat;
vt ex textu *d. § ſed & ꝙ Principi erudité arguit Frid. Pruckm. in*
§ ſoluta poteſtas. c. 3. n. 96. verſ. deinde illa ipſa objectio. Et tandẽ,
ꝙ vſu etiã receptum ſit, vt ex *l. 1. § ſi cohæredis. ff. ad legem Fal-*
cid. deducit Cujac lib. 15. obſ. 14. Atqui nullibi *in ll. noſtris* legi-
tur, quod Princeps Romanus legẽ tulerit, multoq; minus,
ꝙ ea res ſanctione opus habuerit, minimè autẽ omniũ,
ꝙ talis ſanctio, ſive opinatio vnanimi Reipubl. conſenſu
recepta ſit, † vt ſoli Principis aſſertioni plena fides adhi- 12
beatur. Stabitur igitur regulę Jur. cõmunis, maximè enim
lex † cõmunis Reipubl. Spõſio fit *l. 1. ff. de leg.* quâ ſe Prin- 13
ceps ſubditis, & è diverſo principi ſubditi ſeſe ad leges
cuſtodiendas & obſervandas obligant, vt pulcrè inter-
pretatur *Vaſq. Illuſtr. controv. c. 45. n. 3. & tr. de ſucceſſ. progreſſ. in*
præfat. n. 7.

Secundò non obſtat, ꝙ objicitur, *ex l. ſi publicanus. § . de*
reb. ff. de public. ꝙ † nimirũ ſtetur literis judicis atteſtantis 14
aliquid de iis, q̃ pertinent ad officiũ ſuum. Ibi enim de re
modici præjudicij agitur, & teſtificatione extrajudiciali;
de qua hîc non loquimur, cũ † exceptionẽ oporteat eſſe 15
de regulà: regula autẽ, *in d. l.* vbi numerus, ſicut & totus
ille titulus de teſtib. intelligẽda ſit, de teſtibus in judicio
deponentib. Immò amplius, ſi Præſes, de quo loquitur
d. l. ſi publicanus. § . reb. multa ex ꝓvinciis abſq; vectigali ex-
portaret, & publicani ꝓbare poſſent, id præter neceſſita-
tem publicam fieri, vtiq; ad ꝓbationem admitterentur:
itaq; teſtimoniũ Præſidis illo caſu, ſi res controverſa fie-
ret, præſumtionẽ tantum faceret, nõ plenã ꝓbationem,
de quo nos quærimus. Tandem non dubiũ eſt, plenè † 16
credi Principi in iis, quæ abſolutè pẽdent ab ejus officio,
vel quæ ſunt in ejus poteſtate ſolâ. Nã ſi præſumtio juris
eſt, ꝓ † judice, qui alias vir bonus appellatur. *l. vir bonus.* 17
ff. judic. ſolv. ꝙ in iis, quæ ſunt officij ſui, nihil agat, niſi ꝙ
juri & æquitati convenit: *l. 2. C. de offic. civil judic. Socin. Sen.*
conſ. 115. col. 2. lib. 1. & tr. fallent. reg. 362. vel Sententia Alciat. tr.
de p̃ſumt reg. 3. p̃ſumt. 9. Alberic de Roſate. tr. ſtatut. part. 4. q. 29.
verſ. item cum ille. Menoch. conſ. 100. n. 2. lib. 1. quantò † magis 18
ꝓ principe præſumetur, ꝙ juſtè & ſanctè agat. *gl. in l. rele-*
gati in fin. C. de pæn. Menoch. d. conſ. 100. n. 16. Vnde nec tertiò
obſtat ratio allata à *Maſcard. d. concl. 1227. nu. 22.* ꝙ † prin- 19
ceps præſumatur juſtitię plenus, nec credendũ ſit, quod
falſum dicat: *per l. 2. § . marito. & § . ſi quis. ff. ne quid in loco pu-*
blic. l. ex facto. in pr. ff. de vulgar. & pupill. ſubſtit. Reſpondetur
enim, hoc verũ eſſe in iis, q̃ à ſola principis poteſtate pen-
dent alias ex hac præſumtione non effici plenã ꝓbatio-
nem in judicio ſive ad jus tertio auferendũ, ſed oportere
alia adminicula concurrere, vt puta, quod Princeps per-
ſonã judicis deponat, & teſtẽ agat quod non modò lice-
re poſt Azonem cenſuit *Bodin. lib. 6. de republ. c. 6.* ſed & in
facto contigiſſe refert, ꝙ † Henric. II. Galliæ Rex, in gra- 20
viſſima cauſâ, quæ de hereditate quapiã agebatur, pri-
vatim modò, & quidẽ juratus teſtimoniũ tulerit. Ita gene-
raliter verũ eſt, quod ait † *Bodin. d. c. 6.* quod ab æquitate, 21
& religione judicandi diſcedere liceat nemini: injuria
verò, non aliter ac ſimia purpurâ induta, cũ fœditate ſẽ-
per ſit & turpitudine conjuncta. Teſtis igitur omni † ex- 22
ceptione major erit princeps; ſi talis caſus contingat: ple-
nam autẽ ꝓbationem ejus aſſertio per ſe ſola non faciet:
maxime cum de præjudicio tertij agitur, quod ipſum dũ
admittunt Dd. ſententiã ſuam ſuprà poſitã, tanquã pueri
in arenâ ludẽtes, deſtruunt. Sic enim, quod Principis ſoli
aſſertioni ſtandũ non ſit in iis, quæ grave alterius præju-
diciũ concernunt, ne quidẽ ſi de ꝓprio ſuo facto Prin-
ceps aſſerat, tradunt plures relati ab *Ant Gabr. rubr. de pro-*
bat. concl. 2. n. 28. lib. 1. Gravet tr. de antiquit. tẽpor. part. 1. in pr. n.
16. & ſeqq. vſq; ad n. 23. juncto nu. 29. & plurib. ſeqq & ſect. non
omitto. n. 22 & ſect. ꝓpoſitum n. 4. verſ. ſolũ enim ꝓcedit. & n. 9.
vbi hanc magis cõmunem opinionem eſſe dicit: & plurib rationib. ac
autoritatib. firmat Brunor. à Sole in ſuo conſ criminn. 49. Decia-
nus conſ. 23. n. 6. & conſ. 18. n. 27. verſ. immò neq; ſi princeps. lib. 1.
Maſcard. lib. 1. de probat. concl. 139. n. 14. & hanc opinionem magis
cõmuniter à Dd. receptam tradit Farin. d. q. 63. n. 52. & ſeq Me-
noch. conſ. 1. n. 8. lib. 1. atq; ita haud dubie intelligenda eſt Clement.
1. de probat. Et licet in hoc inter Papam & Principẽ ſecu-
lare m

Google

latem diſtinguant *Menoch. & Maſcard.poſt Felin. in d.c.cum à*
nobis.n.2.extr de teſtib.rejectis tamen diſtinctionib. contrariã ma-
gis cõmunem firmat Farin.d q.63.n.154 & n.169.poſt Gravet.d.
tr.part.1.ſect ꝓpoſitum.n.9.Cephal.conſ.302.n.80.lib.3. Idem
eſſe, cum de facto alieno agitur; vt ſcilicet hoc caſu ſolâ
principis aſſertio plenã fidem non faciat, magis cõmuni-
ter tradunt Dd. quos longo ordine recenſet & ſequitur
Farin d.q.63.n.157.quib.adde Bald. Abb.Soc.in Sen. Dec. Gravet.
Rum Pariſ quos omnes allegat.Menoch.d conſ.100 n.26.vbi vid.
etſi num.aliquot ſeqq. ibidẽ ipſe contrarium defendere fruſtra labo-
ret. Et hanc opinionẽ receptiſſimam eſſe docet *Maſcard.d.*
concl.1227.nu.60.licet contrariũ ſentiant multi, quos refert idem
Maſcar.lib.1.de ꝓbat.concl.139.n.22.verſ.ſunt,& alij Ant.Gabr.
23 *d.concl 2.n.45.Tiber.Decian.conſ.41.n.24 lib.2.* Et hæc † cõ-
munis ac veriſſima opinio etiam tum procedit, quando
Princeps ſuper aſſertione facti alieni ſuam intentionem
fundat, ſive, vt vulgò loquuntur, quando non relativè,
ſed aſſertivè facti alieni meminit, vt in ſpecie tradit *Maſc.*
d.concl.1227.n.60.ubiq; relati cõtra multos,quos recenſet ibidem.
n.61.& Farin.d.q.63.n.159. Cur autẽ Principi de facto ꝓ-
prio aſſerenti, cum in grave præjudiciũ rei tij illa aſſertio
nõ vergit, plena fides adhibeatur, ratio in ꝓmtu eſt, quia
24 nimirũ illa † aſſertio eſt confeſſio, q̃ etiã aliàs ꝓbat con-
tra confidentẽ: & cujuslibet etiã alterius aſſertioni cre-
ditur ad præjudiciũ ſuum. *Tiber.Decian.conſ.59.nu.23.lib.2.*
Ioſeph Ludov.d. concl.14.nu.61.atq; ita intelligo tradita per Ioan.
Lap.alleg.7.n.7.verſ.quia non eſt verum. Dec.conſ.59.n.23.lib.1.
Ioſeph.Ludov.concluſ.14.illat.42.verſ.aſſertiom tamen Principis.
Faciunt quæ in ſimili arguendo infert Gravet.d.ſect. ꝓpoſitum.n.5.
Multò autẽ minus ſola aſſertio Principis plenam fidẽ fa-
ciet, cum de ꝓpriâ ipſius cauſâ, commodo, aut intereſſe
agitur, vt perperã ſenſit *Felin.in c.poſt ceſſionem.n 17. extr.de*
probat.Ioſ.Ludov.d.concl.14.illat.42.verſic.ego antẽ in pr. Nulli-
bi enim legimus juri illi, ꝙ ex naturali æquitate fluxit, &
25 neminẽ in † ſua cauſâ, teſtem idoneũ eſſe ſancit, ſpeciali
aliqua ſanctione derogatũ. Itaq; veriſſima eſt ſententia,
& recte *Farin.d.q.63.n.171. & ſeqq. magis cõmuniter à Dd. re-*
26 *ceptâ, vt hoc in caſu Princeps jure communi vtatur.* Sed quid ſi †
princeps de delicto alicujus aſſerat, idq; eo ſibi ex viſu
conſtare dicat, an hoc ad condemnationem rei ſufficiet?
Ita exiſtimat *Clar.in pract.crimin.§.fin q.53 verſ ſed quid ſi ali-*
quis & hoc verũ eſſe credidit Farin.d.q.63 n.177. quando Prin-
ceps de viſu aſſerit, & quando nõ agitur de privando de-
linquentem bonis vel feudo, atq; ita intereſſe Principis.
27 Quo pertinet † notabilis facti ſpecies, q̃ refert *Bodin d.lib.*
6 de Republ.c.6. Henric. II. Galliæ Rex Italum familiarem
in capitali ſcelere comprehenſum duci juſſit: reus tædio
carceris rogationẽ tulit, vt ex albo reorũ eximeretur, &
vinculis ſolveretur: quandoquidẽ nullius criminis cõvi-
ctus immò nec dum accuſatus eſſet. Prætor Curiæ cum
tribus judicibus regẽ adijt, vt q̃ illũ occaſio adverſus reũ
impuliſſet, intelligeretur. Rex hominẽ damnari juſſit, ꝙ
eum in crimine capitali deprehendiſſet, nec tamen id ꝓ-
vulgari vellet. Ad quẽ Prætor: Nos jurati ſumus, non niſi
convictũ, & ex animi noſtri ſententia damnaturos nemi-
nem. Rex irâ cõmotus, quod fidẽ ſuam in dubiũ vocari
intelligeret, jurejurando obteſtatus eſt, ſe hominẽ in ſce-
lere nefario deprehendiſſe. Ibi Magiſter militũ Regem
paululũ ſeduxit, & ſuppliciũ in noctẽ differendũ ſenſit,
ne populus rei novitate perturbaretur: nocte itaq; ſequẽti
reus in flumẽ, jubente rege, demerſus eſt. Hactenus Bo-
dinus: qui paulò antè ibid. affirmat; ſi judices judicandi
religione ac legibus obligato Regi in damnãdo illo reo
ex ſolâ Regis aſſertione paruiſſent, carnifices ac parrici-
dæ potius, q̃ judices videri potuiſſent: ꝙ ego judiciũ cõ-
tra Clarum & Dd. ſuprà ſcriptos veriſſimũ eſſe exiſtimo:
28 cũ in † criminalibus ad condemnationẽ oporteat ꝓba-
tiones eſſe liquidiſſimas, qualẽ ſolius Principis aſſertio-
nem etiã juratã eſſe adhuc cõtrovertitur. Torqueri reus
ille ex regis aſſertione ſup delicto poterat, condemnari
nullo alio adminiculo concurrente, non debebat. Nec
† minus, immò magis iniquè feciſſe judicandus eſt Pau- 29
lus III. Papa, qui hominẽ damnari juſſit, quia ſibi adhuc
Cardinali parricidiũ admiſiſſe cõfeſſus eſſet; quod tamẽ
reus cõſtanter negabat. *Bodin.d.c 6.* Ratio in † vtroq; ca- 30
ſu eſt; quia ſi ſoli aſſertioni Principis etiã ad condemna-
tionẽ eſſet ſtandũ, vtiq; in facultate Principis relinque-
retur, aliquẽ ſine cauſtæ cognitione vitâ privare, contra
jura divina & humana ſuprà allegata: Vnde nec † Papæ, 31
de notoriâ rebellione aſſerenti plenè creditur; vt conſu-
luit *Iaſ.conſ.86.n.7.lib.3.* nec Principi de notorio aſſerẽti,
cum † multa dicãtur notoria, q̃ nõ ſunt: *Vid.Clement.Pa-* 32
ſtoralis.de re judic. Tiber. Decian.conſ.23.nu.16.& ſeqq.lib.1.&
conſ.606.n.13.& 14.& Farin. d.q.63.n.179. vbi in fine contra-
riam opinionem eorum, qui principis aſſertioni de notorio omninò
ſtandum,& quos paulò ante ibidem n.178.recenſet,minimè veram
eſſe credit. Probè † igitur examinatis iis, q̃ in hac q̃ſtione 33
Dd. locis allegatis ad nauſeã tradunt & repetunt, appa-
ret, principis aſſertioni plenè nõ credi, niſi in facto pro-
prio, vel tali, quod à ſola ejus poteſtate vel officio pẽdet,
vel etiã alieno, coram ſe geſto, non tamen in grave tertij
præjudiciũ: atq; paucis hiſce caſibus tantũ verum eſſe,
quod contra aſſertionẽ principis non admittatur ꝓba-
tio in contrariũ, ꝑ tradita *Cyn.in l.reſcript.q.3.& 4.C.de prec.*
Imperat.offerend.Maſcard.d.concl.1227.n.5.n.29.& ſeq. Et cũ
hi caſus nõ ſint de regulâ *d.l.vbi numerus.12.ff.de teſtib.* ideo
de hac exceptione eos perperã digladiari: cum caſus ille
peculiaris vel ad cõfeſſionis effectũ, vel ad materiã præ-
ſumtionis, q̃ ex dicto vnius teſtis omni exceptione ma-
joris oritur, ꝑtineant. Vnde rectè *Ioſ.Lud.in d.concl.14.* par-
ticulã hujus quæſtionis: an nimirũ Principi aliquẽ rebel-
lem eſſe aſſerenti credatur: illativè, ſub axiomate, quod
Vnuſquiſque intentionem ſuam probare teneatur, trã-
ctavit.

RESPONSVM CX.

Quæſtio.

An homo & perſona idem ſignificent?

SVMMARIA.

1 Natura omnes æquales in hanc lucem edidit.
2 Homo à ICtis non conſideratur abſolutè, ſed relatione ad rẽ-
publ. ſive ſocietatem civilem.
3 Sexus in homine, quatenus à Iureconſulto conſideretur.
4 Vſus hujus diſſertationis primarius cum quæritur, homo vn-
de nominetur, indicatur.
5 Differentia inter alluſionem, & notationem Grammaticorum
remiſſivè (homo
6 Secundus vſus ad probandum, quod fæmina ICto propriè ſit
7 Fæminæ caput civile habent.
8 Cujacii Sententia mulierem propriè ICto hominem eſſe ne-
gantis refellitur.
9 Hominis appellatione, tàm fæmina, quã maſculus cõtinetur.
10 Formolæ, quibus ICti vel Impp. tum in rebus claris, tum in
interpretatione extenſiva, quam Bart. ſic vocat, vtuntur.
11 Explicatur l. 2, ſi quis 30. §. qui abortionis. de pœnis.
12 Fætus etiam in vtero ICtis eſt pro homine.
13 Inductio quædam Menochii taxatur, & contra eundem com-
munis opinio defenditur, diſtinguiturque inter fætum ani-
matum, & inanimatum.
14 Vterus aliquando non eſt homo, ſed fieri ſperatur.
15 Fæminæ etiam in ſtatutis pœnalibus generali appellatione
hominis veniunt: remiſſivè.
16 An infanticidium propriè ad leg. Cornel. pertineat.
17 Perſonæ appellatione etiam venit maſculus.
18 Genus Grammaticum, vocem tantum extrinſecus adficit: nõ
rem voce ſignificatam.
19 Quoties peculiaris ratio alterum ſexum non ſuadet excipi:
toties perſonæ appellatione, vterq; ſexus continetur.
20 Æqvivocatio vocis perſonæ, perſonã alicuius fungi, id eſt, re-
præſentare locum alicuius ſignificat.
21 Succeſſor regulariter eſt eius conditionis, cuius fuit auctor.
22 Emtor hereditatis fungitur perſonã heredis per ſimilitudinẽ.
23 ICti & Impp. in legibus, verbis ſimilitudinem exprimenti-
bus ſæpius vtuntur.
24 Emtor heredis deficit in qualitate veri heredis.
25 Heredis ſucceſſio eſt iuris vniverſi, atque per ſe individui.
26 Ius hereditatis acceptatum, facto hominis non extinguitur.

27 Emtor hereditatis, propriè non eſt ſucceſſor univerſalis, ſed ſingularis.
28 Emtor hereditatis certis caſibus uti petitione hereditatis tenatur.
29 Petitio hereditatis non datur contra titulo poſſidenti & cur?
30 Baldi quædam theorica rejecta, & cõmunis opinio defenſa.
31 Differentia inter emtorem hereditatis, & rerum ſingularum conſtituitur.
32 Cautela pro emtoribus rerum hereditariarum.
33 Ratio cautelæ ſubjicitur.
34 Quæſtio examinatur: an in emtorem hereditatis tranſeat ius patronatus.
35 Affirmativa quæ rationibus & autoritatibus nitatur?
36 Negativam veriorem eſſe. defenditur.
37 Hereditate venditâ, omnia ea veniunt, quæ quocunque titulo & iure ad heredem ſpectant.
38 Ad illationem, quam Covarruvias pro affirmativa defendenda facit, reſpondetur.
39 Deciſio: & ubi de huius quæſtionis ſede & materiâ tractetur; remiſſivè.
40 Quæſtio proponitur: An in emtorem hereditatis tranſeat ius accreſcendi, quod itidem negatur.
41 Rationes ejuſdem annectuntur.
42 Contrariæ ſententiæ autores, & fundamenta refelluntur.
43 Patris & filii Perſona, quomodo ſit una; quod in matre & filio ſecus eſt.
44 Pater filio in poteſtate conſtituto, regulariter paciſci poteſt, ut filio.
45 Quomodo in dubio pater filio in poteſtate conſtituto paciſci cenſeatur: remiſſivè.
46 Examinatur quæſtio: An pater filio emancipato, ut filio paciſci poſſit?
47 Autores, qui negativam defendunt: eorumque fundamentum primum.
48 Negativæ opinionis fundamentum ſecundum, tertium, quartum & quintum.
49 Contraria opinio, affirmativa nimirum, communis eſt, & pro hodiernis moribus æquior.
50 Intellectus & ratio l. ut iuſiurandi §. ſi liberi & ſeq. de oper. libert.
51 Communis opinio probata ex leg. pater. 7. C. de pact. cõvent.
52 Antonii Fabri divinatoria ſolutio ad illam legem notata.
53 Donelli ſubtilis conſideratio ad d. leg. infringitur.
54 Secunda confirmatio communis ſententiæ ex l. Gaius 45. ſolut. matrim.
55 Affectio perſonarum ex iure naturæ deſcendens facit, ut deficiente directa actione, adhuc utilis datur ex æquitate.
56 Tertium fundamentum, communis opinionis ex l. quodcunque 45. §. ſi quis ita de Verbor. Obligat.
57 Alciati & Ant. Fabri reſponſio divinatoria ad illam legem.
58 Diſſolutio inſtantiæ dictæ legis, quæ ſentẽtia in praxi verior & receptior.
59 Donelli ad eandem reſponſio ex generalitate textus antecedentis impugnata.
60 Indefinita æquipollet univerſali in ll. & teſtamentis, ubi de favore agitur: non in probationibus & contractibus, ubi de obligando agitur. Item valet, ſi eadem ſit indefinitæ ratio, non ſi repugnet: qualitatem præſentem non futuram reſpicit.
61 Textus generaliter, & indiſtinctè loquens, generaliter eſt intelligendus.
62 Quartum fundamentum communis opinionis ex l. Publia. 26. in princip. depoſiti.
63 His verbis, ſi quid humanitus mihi contigerit: mors ſignificatur.
64 Negativæ opinionis fundamenta diſſolvuntur.
65 Ius & æquitas quandoque opponuntur.
66 Prætor adiuvat, ſupplet, vel corrigit ius civile, propter utilitatem publicam.
67 Cujacii ſolutio ad l. ſi genero. 26. Cod. de iur. dot.
68 Regula illa, quâ dicitur: Neminem alteri paciſci poſſe limitatur publicæ utilitatis cauſsâ, ex æquitate, quoad effectum dandæ actionis utilis.
69 Cur ex pacto filiæ, matri actio non quæratur.
70 Amor nunquam reſpicit retro; ejuſque rei ratio additur ex Ariſtot. lib. 8. Phyſic.
71 Parentes cum liberis ſuccedunt, turbari ordo mortalitatis dicitur.
72 Intellectus l. 4. C. de pact. convent.
73 Forma actus præciſè ſervanda, ne actus evadat nullus.
74 Tota huius quæſtionis diſputatio breviter repetitur.
75 Accommodatio huius controverſiæ, ad uſum hodiernum.
76 Emancipationis hodiè quæ forma, & quis uſus.
77 Peculiare ſtatutum Civitatis Francofurtenſis ad Mœnum, de emancipatione.
78 Et quæ obſervantia apud Hiſpanos, & in Tholoſano ducatu.
79 Effectus mutationis, quæ hodiè circa emancipationem obſervatur.
80 Surrogatum ſapere vicem eius, cui ſurrogatur: & quomodo id intelligendum, remiſſivè.
81 Perſonæ vox in iure nonnunquam emphaſin habet, ad dignitatem exprimendam.
82 Intellectus l. liberto. 9. de obſeq. parent. & patron. præſtand.
83 Pietas erga parentes iuris naturæ.
84 An parentes hoſtes Reipubl. iure à filiis occidi poſſint?
85 Exbannio alicuius civitatis non ſunt hoſtes.
86 Exbanniti, Imperii hoſtes ſunt per fictionem.
87 In bello civili, an liceat filio occidere patrem.
88 Hamburgenſes à Regina Angliæ, pro hoſtibus habiti, & naves ipſorum captæ ſunt, quòd commeatum in ditiones regis Hiſpaniarum intuliſſent.
89 Patrem etiam perduellem, extra caſum extremæ neceſſitatis occidere non licet.
90 Lex inferior cedit ſuperiori.
91 Caſus leg. minimè. de relig. explicatio; eiuſq; ratio. & infra in fin.
92 Verba cum effectu intelligenda.
93 An liceat filio accuſare patrem.
94 Nulla famoſa actio, ne quidem in factum, filio contra patrē datur.
95 An contra patrem, vi invadentem res filii, locus ſit remedio l. ſi quis in tantum. C. unde vi.
96 An cauſſa exheredandi filii ceſſet, ſi ſeipſum defendendo patrem percuſſerit.
97 Pater pro filio optimum ſemper conſilium ſuſcipere præſumitur.
98 Libertum etiam vindictâ manumiſſum ob ingratitudinem redigi potuiſſe in ſervitutem contra Cujacium.
99 Ad locum quendam Cornelii Taciti reſpondetur.
100 Perſona pro ſchemate ſive habitu ſcenico interdum ſumitur.
101 Quid perſonæ, earumque roſtra ſignificent in l. fundi. 17. §. item conſtat. 9. de action. emt.
102 Poſtrema perſonæ ſignificatio ad Theologos, & iura ſacrorum chriſtianorum pertinet.
103 Magiſtratus chriſtianus divinitus conſtitutus, utriuſque tabulæ decalogi cuſtos eſt; ex qua ratione magiſtratus dii vocantur.
104 Imperatorum chriſtianorum ſtudium in convocandis Synodis.
105 Conſtitutio Iuſtiniani, in qua ſumma fidei chriſtianæ repetitur, emendatior edita à Leonclavio.
106 De religione publicè contendentes olim puniti.
107 Noſtrorum temporum pernicioſa licentia.

OMNIA, IN UNO.

CONtroverti video: An homo idem ſit, quod pſona? Idem eſſe probat *l. 2. de ſtat. homin.* quæ ſtatim ſubjicit: hominum cauſſâ jus eſſe conſtitutum. Primò igitur de perſonarum ſtatu tractari oportere. De pſonarum ſtatu, inquit, qui in ea rubrica eſt hominũ ſtatus. Ergo ſenſu tenus ęquè latè patent *tit. Inſtit.* de jure perſonarum: *& tit. ff. de ſtat. homin.* contra quē magni quidam viri exiſtimant. Scitum quidem eſt, Servum perſonam non eſſe, ut ex *Theophil. in pr. Inſtit. de ſtipulat. ſerv.* colligitur: quia nimirum, q̄ attinet ad jus civile, ſervi pro nullis habentur: licet † jure naturæ omnes æquales ſimus: *l. quod attinet. 32. l. cum ſervo. 107. l. intus. 175. l. ſervitutem. 209. l. ſervus reipubl. 211. de R. I.* Sed tamen vulgare genus loquendi, 1
quo etiam ſervum, perſonam appellamus, nimirum ſervilem, etiam à JCtis uſurpatur *l. in perſonam 22. eod. tit. ubi notant Petr. Fab. & Hippol. de collib. & ab Impp. qui in l. humilem. 7. C. de inceſt. & inutil. nupt.* ancillam, ſive ſervam vocant perſonam humilem & abjectam. Quin etiam † 2
homo à JCto nonquam conſideratur abſolutè, ſed ſemper eatenus, quatenus in ſocietate civili hunc vel illum reſpectum habet: qui reſpectus, ſive, quæ relatio perſona hominis dicitur. Perſona quippe qualitatem ſignificat, quâ alius ab alio differt: & quæ epitheto adjecto plerumque deſignatur: etſi & indefinitè perſonas pro hominibus nominat *Ammian. Marcellin. lib. 16. & 29. hiſtoriar.* & lites de liberis & ſervis ad controverſias perſonarum retuliſſe Romanos aſſerit *Carol. Sigon. lib. 1. de judiciis. cap. 3.* Eatenus igitur perſonæ ſignificatio cum

homine

hmine eadem eſt, quatenus hominem in ſocietate ci-
vili relate, vt decet JCtos, conſideramus: non quate-
nus in ſe & abſolutè homo à Phyſico, vel alio artifice p-
3 penditur. Atqui dices, etiam † JCto hanc eſſe conſide-
rationem neceſſariam, verbi gratiâ; cum homo à ſexu
diſtinguitur in marem & fœminam, vt apparet *ex l. in mul-
tis.9.de ſtat.hom.* Sed animadverti oportet etiam hoc ipſú
fieri propter aliud, nempe, vt oſtēdatur, in quibus actio-
nibus ad ſocietatē civilem pertinentibus, melior vel de-
terior ſit hujus vel illius ſexus cōditio: atq; ita hæc quo-
que conſideratio JCti eſt ex genere relatorū: *confer l. 2. de
R.I. ibiq; Dd. Frid. Pruckm. in explicat. ad d. l. in multis. Dionyſ.
Gothofr. in prax. civil ad tit. de ſtat homin. tit. de fœminis.* Quę-
4 res, quem † fructum habeat hæc de vocabulis hominis
& perſonę diſſertatio. Equidem & hunc Juris tyronibus
breviter oſtendam. Primo hinc lux infertur diſceptatio-
ni Grammaticorum, qui hominē ab humo dici tradunt,
& quos nō immeritò exagitat *M. Fabius lib. 1. Inſtit. Orator.
c.6.* quaſi verò, inquit, non omnibus animalibus eadem
origo: aut illi primi mortales ante nomen impoſuerint
terræ, q̃ ſibi. Eſt igitur illa quidē ad veram hominis ori-
ginem pia alluſio, quæ cum hebræa notatione, & cum re
ipſa pulcrè convenit ſed ſi vocabulorum annotationem
ſpectemus, probabilius eſt, homines in latinâ linguâ di-
ctos à græca voce ὁμοῦ ſimul: vt *Iul. Cæſar. Scalig. in libris de
cauſis linguæ latinæ* tradit: quod numirum is proprius ho-
minis finis ſit in civili ſocietate piè colere Deum. Atqui
hanc originem prætetea etiam, vt opinor, hoc adjuvat,
q olim accentus in obliquis caſib. vocis Homo herebat
in penultimis ſyllabis, non vt hodiè in antepenultimis,
quod de Ennij fragmento quodam docemur.

Vulturis in ſylvis miſerum mandebat homonem.

5 Inter alluſionem † autem, quales pleræq; ſunt JCt. no-
ſtrorum, qui in hoc genere libenter ſequebantur Stoi-
cam diſciplinam, alluſionum admodum fertilem, & in-
ter veram Etymologiam multum intereſt: vt ex noſtris
animadvertit *Æmil. Ferret. ad rubric ff de Verb. Oblig. n.3.*

6 Secundum diſſertationis † noſtræ conſectarium eſt:
ſi fæminæ perſonæ in jure noſtro appellantur: vt *in d. l.
humilem.7. C. de inceſt. nupt. l. 2. C. de ſecund. nupt. arg tit. C. de
tut. vel. cur. illuſtr. perſon. & alibi ſæpe.* Perſona autem nihil a-
liud eſt, quàm homo; juxta qualitates et extrinſecus ac-
cedentes à JCto conſideratus, vt negari non poteſt.
7 Item † ſi fæminæ caput civile habent, id eſt, ſtatum li-
bertatis, civitatis, familiæ, quod negari non poteſt. Vti-
que, cum oſtenderimus, perſonam eſſe hominem, in
ſocietate, civili conſideratum, inde neceſſariò ſeque-
tur, fæminas etiam JCto propriè homines eſſe: *l. homi-
nes. 152. de Verb Signif. l. 1. §. 1. de hom. libero.* Immò, am-
plius quandoque & virtutis heroicæ & ſceptri capaces
aſſerere non dubitamus; ſiquidem lex aut mos patrius
non repugnet, vt in Gallia lege Salica fæminæ à ſucceſ-
ſione arceantur. *Vide Plat. 5. de Republ. Ariſt. 1. polit. c. 3. Corn.
Tacit. in annalib lib. 4. & 6. Item in lib. ſing. de morib. Germa-
norum. Franc. Picol. in Philoſ. moral. grad. 6. cap. 10. Iuſt. Lipſ.
lib. 2. pol. 3.* etſi per hoc omnia jura, tam divina, quàm hu-
mana labefactari putat *Bodin. in meth. hiſtor. c. 6. & lib. 6. de
republ. c. 5.* quod idem ſentire videtur *Stephan. Forcatul. in
necyomant. dial. 2. num. 5.* Illud extra dubium eſt, mu-
lierem honeſtam egregiæ perſonæ æquiparari, tum de
jure communi: *l. 1. C. de advocat. diverſ. judic.* tum ſtatu-
tis ſingularibus locorum: vt de ſtatuto Ferrarienſi in ſpe-
cie docet *Menoch. lib. 2. de arbitr. judic. quæſt. cent. 1. cent. 1. caſ.*
8 70. *num. 12. & 13.* Nullo modo † igitur probari poteſt
aſſertio *Iacobi Cujacij lib. 6. obſerv. cap. 21. qui fœminam ICto
hominem eſſe negat, & ad. d. l. 152. de Verb. Signific.* reſpondet
ex ejoſdem inſcriptione, (eſt autem ex *Gay lib. 10. ad leg.
Iuliam & Papiam*) quod ibi hominis ſignificatio inter-
pretatione JCtorum augeatur.

Atqui vtitur *d. l. 152.* ſimpliciter verbo aſſerendi; ho-
9 minis † appellatione tam fæminam, quàm maſculum
contineri nō dubitatur. qua voce & ſimilibus non vtun-
tur † JCti in interpretatione extenſiva, quam *Bartol.* vo- 10
cat: ſed in rebus omnino claris & controvertendi anſam
nullam recipientibus: cujus rei manifeſtiſſima ſunt
exempla *in l. 1. C. de liber. præterit. vel exhered.* Cum poſt
omnes heredum gradus exheredatio ſcribitur, ſi adjiciat
teſtator ab omnibus ſe gradibus exheredare, non dubi-
tatur juri ſatisfactum eſſe. Sic *in l. generaliter 5. §. illud
etiam. 2. C. de ſecund. nupt.* dicitur, dubium non eſſe, quod
viduæ ad ſecunda vota non tranſeuntes, vt dominæ re-
rum ſuarum, eas alienare poſſint, adde ſimilia *ex l. 2. C.
de aliment. pupill. præſtand. l. 6. C. de adminiſtrat. tut. l. poſthu-
mo. 11. C. de collation. l. non eſt dubium. 5. C. de ll. l. 2. C. de
vſucap. pro donat. l. 2. C. de Serv. reipubl. manumitt. l. 2. C. de
conduct. leg. Clar. §. fin. quæſt. 68. verſ. abortum procurant. 2.
Franc. Vivius lib. 1. com. opin. verb. aſſaſini. n. 2. Eman. Soarez. in
theſ. recept. ſent. lit. A. n. 1. & alibi paſſim.* In interpretatione
autem extenſivâ aliis vocabulis vſos videmus Impp. &
JCtos, vt benignè extendere definitionem Juris: *l. quidā
1. §. quæ Iuris. C. de neceſſariis ſerv. hered. inſtitut.* benignè in-
terpretari, producere; & quæ ſunt ejus generis alia.

Nec quidquam † pro paradoxo Cujaciano facit alla- 11
ta ab ipſo *l. ſi quis. 30. §. qui abortionis. ff. de pœnis.* vbi mulier
& homo non opponuntur adversè, ſed ita, vt illa diſtin-
ctio ad verba, q̃ præceſſerant, de poculo abortionis, vel
amatorio, referenda intelligatur. Illud datur ad conce-
ptum abigendum: ergo fæminę tantum: hoc ad amorem
artibus illicitis per philtra conciliandum: ergo tam fæ-
minæ, quàm viri. Illo igitur mulier tantū petire poteſt:
hoc perit tam mulier, quam vir, hoc eſt, homo, qui eſt in
vtero: incertum quidē an maſculus, vel fæmella, donec
edatur in lucem. At homo † tamen fictione quadā & ju- 12
ris intellectu: quia de cōmodo ejus, nempe, de conſerva-
tione & evitando abortus periculo agitur: etſi non igno-
rem, q aliàs JCti noſtri quoad naturæ veritatem ſequā-
tur ſententiam Stoicorum, quibus fætus in vtero con-
tentus homo nondum eſt: contra Peripateticos. *Ariſtot.
lib. 2. de generat. animal. c. 1. & alios quos medici ſequuntur. Vid.
Plutarch. lib. 5. de placitis Philoſophorum. c. 21. Diog. Laert. in vita
Zenon. Cenſorin de die natali. c. 6. Galen. in libr. vtrum concept. in
vter. ſit animatus.* Et hanc ſententiam eruditè confirmat &
explicat *Ioan. Gödd. ad l. 1 de Verb. Signif. n. 28. & ſeq.* quā pre-
terea planiſſimè cōfirmari video autoritate Græcorum,
quos eodem ſenſu *d. l. 38. §. qui abortionis* accepiſſe con-
ſtat ex paratitlis antiquis Græcis, quæ vir nobiliſſ. & eru-
ditiſſ. Joan. Leonclajus nobis latina dedit *lib. 2. tit. 4.* vbi
nominatim hæc controverſia tota ita in paratitlon ſive
ſummarium redigitur. Qui poculū dederit amatorium
vel abortionis, licet abſq; dolo, ſiquidem vilis eſt condi-
tionis in metallum damnatur: ſin honorato loco natus,
parte bonorū publicata, relegatur: Vltimum verò ſup-
plicium infertur, SI QVIS, ex eo mortuus fuerit. Hæc il-
le ex Græcis. Eundem † etiam textum *d. l. ſi quis. §. qui ab-* 13
ortionis perperam inducit *Iacob. Menoch. in arbitr. judic. quæſt.
caſ. 357. lib. 2.* vbi malè contra receptam Dd. opinionē illi,
qui cauſſam abortioni dedit, generaliter extraordinariā
pęnam indicendā contendit: in quo tamen pietati & ho-
neſtati, atq; etiam legum noſtrarū ſanctitati convenien-
tiſſimā, eſt diſtinctio communiter approbata & vſu re-
cepta, vt diſtinguatur inter fœtum animatū & inanima-
tum. *Confer l. divus. de extraordin. crimin. l. penult. C. ad leg. Cor-
nel. de ſicar. l. ſi mulierē. eod. l. Cic. de pæn. c. aliquand. §. fin c. c. ſeqq.
32. q. 2. c. ſicut de homicid. Covar. in clement. 1. de homicid. §. 2. §. 3.
n. 1. Petr. Placa. lib. 1. epit delictor. c. 26. n. 8. Cacher deciſ. 60. n 5.
Clar. §. fin q. 68. verſ. abort. procur. 2. ſupr. Generalem verò ſuā de
pœnā extraordinariā opinionē probare vult Menoch. d. caſ. 357 n 8.*
hac ratione, q fætus etiā animatus, tamen homo nondū
dicatur, ad q vtitur *d. l. noſtra*, & illa verba: Mulier aut
homo, ſic accipit, quaſi in illis JCt. innueret fætū ab ho-
mine differre. Propriè loquendo fœtus JCtis, qui hac in
parte Stoicos ſequuntur, homo non eſt. eamq; ſermonis

proprietatem *d.l.* ſervat. Sed extenſione benignâ, ſive fi-
ctione Juris, toties fætus homo eſt, quoties de cõmodo
ejus agit: vt ꝓinde hoc argumentũ ad labefactandã ſen-
tentiã, communiter receptã nimis ſit infirmum. Idemq;
14 dicendũ *ad d.l.cũ inter.C.de fideicommiſſ.libert.* vbi † dicitur,
vterũ hominem non eſſe: ſed heri ſperare: nõ eſſe ſcilicet
ꝓpriè: quia ibidẽ agebatur de ſuſpenſione fideicõmiſſi,
q̃ in vtilitatẽ cedit ejus, qui in vtero eſt, *l.qui in vtero. 7. &
l.21.de ll.* Quid? ꝙ hoc ipſum, ſi cõmuniter recepta diſtin-
ctio ſervetur, in cõmodum fætus cedit. Nã, vt Poëta ait:
Oderunt peccare mali, formidine pænæ. Et verendũ cer-
tè eſſet, vt tanto ſæpius inſidiæ embryonibus per pocula
abortionis ſtruerentur, ſi in judicando ita indefinitè, vt
vult Menoch. pæna extraordinaria imponeretur. Quid?
ꝙ jus divinũ pænam mortis ei irrogat, qui abortionẽ, ex
qua mors ſequatur, vel mulieris vel fætus procurat? *Vid.
exod. c.21.verſ.22.& ſeq.ibiq; Tremell.in notis n.27.* Et in Imp.
Romano-Germanico communis illa Dd. ſententia, qua
diſtinguitur, an fætus animatus fuerit nec ne, Conſtitu-
tione Carolina publicorũ judiciorum expreſsè confir-
matur. *Vid.* die peinliche Halßgerichts Ordnung *artic.133.
ibiq; Georg.Remum in paraphraſi Nic.Vig.in methodo Conſtit.Ca-*
15 *rol.c.7.reg.5.* Quia igitur indubitatũ eſt † fæminas etiam
JCto ꝓpriè homines eſſe; ideo non mirũ etiam in ſtatu-
tis pænalibus appellatione hominis, vel illa locutione, SI
QVIS, fæminã cõprehendi: de quo videatur plenius *Göd.
in d.l.1.* & quædã huc pertinentia retulimus *in ſelect.diſput.
1.theſ.1.lit.c.* Nec obſtat, ꝙ *Cujac d.obſ.21.lib.6 etiam in l.cor-
nelia ait ſignificationem hominis augeri, vt feminã quoq; demon-
ſtret:* quia illo augmento, ſive extenſione opus nõ eſſe, ex
eo intelligitur, dũ generatim *in d.l.1.de Verb. Signif. dicitur:*
2 *hac voce:* SI QVIS, tã maſcolos, quàm fæminas comprehẽ-
di: maximè, vbi ratio legis eadẽ eſt in fęmina & maſculo:
vt in l. Cornelia, quæ hominem dolo malo occidi vetat.

16 Nec † movet, ꝙ Gręci homicidiũ *ἀνδροκτασίαν* vocant,
ἀπὸ τῦ ἀνδρὸς, à viro: quod vt maximè de infante *καταχρη-
στικῶς* ab Euſtathio dictũ exponat Cujac. puto tamẽ ma-
gis perſpicuè per Synecdochen illã locutionẽ explicari.
Vir homo eſt *κατ' ἐξοχὴν,* ꝑ excellentiam quandã: fęmi-
na non ita excellens homo: Infans ꝑ ætatẽ nondum po-
tentias à naturâ inſitas plenè exercet. At homo tamẽ eſt:
& fęmina & infans. Plus enim & minus cõtra diſtinctas
ſpecies non efficit, nec ſpecificã differentiam tribuit; ſed
ſubjectũ tantũ quantitate vel qualitate diſtinguit. *l.ii cui.
quemad.ſerv.amit.l.fin.de fund.inſtruct. legat. Göd.ad d.l.1.n.30.*
nõ minus igitur intrepidè concludendũ, eũ, qui infantã
occiderit, hominẽ propriè etiã JCto ſic dictum occidiſ-
ſe, atq; ita infanticidiũ propriè ad l. Corneliã pertinere,
ejuſq; mente contineri; ne ſalvis verbis legis ſententia
ejus circumveniatur: *l.contra 29.& l.ſeq. de leg.*

17 Tertiò † principaliter ex ſuperiori diſſertatione con-
ſequitur: quia perſona nihil eſt aliud, quàm homo relatè,
ad qualitates ſuas conſideratas, ideò rectè à Dd. tradi, ꝙ
appellatione perſonæ maſculus contineatur: vt in ſpecie
docuerunt *Bald. in l. quicunq; C.de ſervit.fugit.& in l.omnes po-
puli.9.de juſt.& jur. Andr.Barbat.in c. dilecti de foro compet.* Cu-
jus doctrinæ vſus eſſe poteſt in teſtamentis, vt ſi quis in-
ſtituat perſonam, quę poſt mortẽ reperietur ꝓximè con-
juncta: hîc ſi maſculus agnatus ſit gradu forte ꝓpior, q̃
fæmina adgnatione teſtatorem attingens, maſculus ille
18 fæminam excludet omnino: † nec obſtabit, ſi dicatur
perſonam eſſe generis fæmini. Id enim verum eſt, de ge-
nere Grammatico, ꝙ refertur inter adſignificata, hoc eſt,
ea quæ vocabulum quidem afficiunt, nõ autem rem vo-
cabulo ſignificatam: Secus eſt de genere per JCtum in-
tellecto. Is enim perſonam in vtroq; ſexu accipit, cui cõ-
19 veniat deſcriptio ſupra poſita. Item, † vſus eſt hujus con-
ſiderationis in interpretatione legum, privilegiorum,
ſtatutorũ, vbi toties, quoties peculiaris ratio ſexum di-
ſtinguens reddi non poteſt, perſonæ vocabulo vtrumq;
ſexũ intelligimus. *Vt in d.conſtit. Carolin.artic.175.* & alibi,
vbi, ꝓ perſonæ qualitate & circumſtantiâ pæna mitigari
jubetur. Sic privilegiũ jure ſingulari miſerabilibus per-
ſonis conceſſum, vt in ſuo tantũ foro conveniantur, ac-
cipiamus *l.vnic.C quand.Imper.inter pupil.l.49. C. de epiſc.&
cleric.* & arbitriũ judicis, q̃ perſona miſerabilis ſit: *Menoch.
lib.2.de arbitr.judic.q.cent.1.caſ.66.* ad vtrumq; ſexum por-
rigemus. Sic ſtatuta, quę paſſim in civitatibus Imperij, &
aliis ſunt de nõ ferendis ꝑſonis ſequioris vitæ, von leicht-
fertigen Perſonen; non tantũ de iis mulierculis intelligi-
mus, quæ quæſtũ corpore faciunt, ſed etiam de maribus
vagabundis: qui honeſto aliquo vitæ genere victũ non
quærunt: ſed in popinis & paſſim luſu chartulario, im-
poſturis, & malis artibus incautiores decipiunt. Sed ad
æquivocationẽ † vocis perſonę redeamus: q̃ quia homi- 20
nis qualitatẽ relatè ſignificat, inde tritum latinis, loquẽ-
di genus originẽ traxit, qua perſonam ſuſtinere, perſonâ
fungi, &c. quis dicitur, prout hęc vel illa qualitas ei attri-
buitur: quod ipſum loquendi genus, ne quidem in jure
noſtro eſt incognitũ. Sic enim Imp. *Alexander Severus in l.
emtor.5.C de hered.vel act.vend.Oneſimo reſcribit:* Emtor here-
ditatis actionibus mandatis eo jure vti debet, quo is, cu-
jus perſonâ fungitur: quamvis vtiles etiam, adverſus de-
bitores hereditarios, actiones emtori tribui placuit: ꝙ
idem intelligitur etiam ex *l.2.eod.l.20.de acquir. rer. domin.
l.2.in fin.pro emtor.l.invitus.156.§.plerumq; 3. de R.I.l.26. C.de
evict.* quæ oſtendunt, hereditate venditâ, eam cum omni-
bus commodis & damnis tranſire in emtorẽ: & emtoris
plerumq; eandẽ cauſſam eſſe, circa petendum ac defen-
dendũ, quæ fuit auctoris. Ratio non eſt alia, quàm quæ
in d.l.5. attingitur, quia emtor hereditatis fungitur perſo-
nâ hoc eſt, repręſentat heredem, à quo emit. Cujus rei
vſus latiſſimè patet: nam per totum jus civile videmus
† ſucceſſores neq; deterioris, neq; melioris conditionis 21
eſſe, quã erant ſui auctores. Rationis ratio eſt: *in l nemo.
120. de R.I.* ꝙ nemo plus juris in alium transferre poſſit,
quàm ipſe habeat. Sed inquies. Si emtor hereditatis per-
ſonâ heredis, vendentis hereditatẽ, fungitur, cur *in d.l.in-
vitus.§.3.* dicitur: plerumq; emtoris eandẽ eſſe cauſſam, q̃
fuit auctoris? Reſpondeo ex argumento *l.4.5.6. de ll. &
l.omnis definitio.l.in toto.de R.I.* eam regulam perpetuam nõ
eſſe: ſed accidere interdũ, vt propter evidentes rationes
ſingularitatis locus ſit exceptioni, quã vox (plerumque)
denotat, vt in l. *cum principalis.178.de R.I.ibiq; notat. Hippol.à
à collib.* Ita fit, vt interdum ſucceſſor ſit melioris cõditio-
nis, quã autor, cujus perſonâ fungitur, vt in pænalibus:
interdũ deterioris, vt in perſonalibus. Item reſponderi
poteſt, & fortè commodius ad jura ſupra adducta, non
mirũ debere videri, quod etiam in terminis noſtri caſus,
qui eſt *in d.l.5.C.de hered.vel act.vendit.* Interdũ † non tranſ- 22
eant in emtorẽ hereditatis ea, quę habiturus erat, ſi ipſe-
met heres fuiſſet: quia nimirum perſonâ heredis fungi-
tur *d.l.5.* vel vt alibi Vlpian. emtor hereditatis vicem he-
redis obtinet. Ergo verè heres non eſt. Perſonâ enim
fungi, vicẽ obtinere, repræſentari, & ejus generis alia, ſi-
militudinẽ potius, quàm rei veritatem exprimunt. Er-
go ne inquies emtor hereditatis revera ſucceſſor vni-
verſalis non eſt? Scio quidẽ ita appellari à *Bald. Salic. &
aliis in l.1.C.de her.vel action.vendit.* Sed contendo, jura, quæ
pro hac ſententia adducunt *κατ' ὁμοίωσιν,* quam Philoſo-
phi vocant, nos repræſentationẽ, ſive ſimilitudinẽ acci-
pienda eſſe: tum † quia JCti & Impp. vt videmus, verbis 23
ſimilitudinem exprimentibus vtuntur: tum, quod nota-
tu dignum, quia actiones hereditarias, (putà, quibus he-
res tenetur legatariis, fideicõmiſſariis, &c.) invitus exci-
pere cogi non poteſt *l. 2. C. de heredit. vendit.* quod tamen
alias & prætorij heredes facere coguntur *l.26.C. de pactis.
l.ea.6.C.famil.erciſc.* atq; † ita deficiente intrinſeca quali- 24
tate veri heredis ſive ſucceſſoris etiam nomen deficit. In
tantũ autem verum eſt, quod diximus, vt etiamſi ea lege
hereditatem emerit, ut ſcilicet creditoribus hereditarijs
ſatisfaceret, tamen adhuc invitus non poſſit cogi ad ex-
cipien-

cipiendas actiones hereditarias: cujus rei ratio ea eſt:
quia heres ipſe ſive venditor, jam ante adeundo cum
creditoribus hereditarijs, legatarijs & alijs, quaſi con-
traxiſſe intelligitur: *l. apud Iulianum. ex quibus cauſ. in poſſ.
eat. §. heres quoq;. Inſtit. de oblig. ex quaſ. contr.* ex hac igitur
obligatione jure contracta non liberatur heres ſolo fa-
cto vendendi; ſed requiritur conſenſus, cum credito-
rum, tum emtoris. Eſt etiam alia adhuc ratio, cur non
poſſit eſſe verus & proprius ſucceſſor vniverſalis: quia
25 heredis † ſucceſſio eſt juris, & quidem vniverſi, atq; per
ſe individui. *l. nihil aliud de Verb. Signif. l. hereditas. de R. I.* At-
26 qui † qui ſemel factus eſt heres, is non poteſt facto ho-
minis, multo minus ſuo proprio deſinere eſſe heres. *l. ei
qui. in fin. l. 3. §. qui fideicommiſſ. verſ. non vt deſinat ibiq; gloſ. &
Dd. de hered. inſtit l. aut prætor. 7. §. ſed quod de minorib. l. ſicut ma-
jor. C. de repud. vel abſtin. hered.* Venditâ in abſtracto igitur
hereditate, jura omnia activa & paſſiva revera manent
apud heredem ſive venditorē: quod non mirū, cum heredi-
tas etiam ſine vllo corpore juris intellectum habeat. *l. 50.
de petit. hereditat.* In emtorē ſolummodò res in hereditate
contentæ tranſeunt, in concreto ſcilicet: & hoc reſpectu
dicitur habere vicem heredis, fungi perſonâ heredis, quod
perceptionem & emolumentum rerum illarum vendē-
do in eum heres tranſtulerit. Quo inſpectu, dicendum
fuerit: Emtorem hereditatis, etſi per ſimilitudinem ab
effectu deſumtam dicatur perſona heredis fungi, tamen,
27 ſi propriè † id totum & accuratius cōſideretur, eſſe ſuc-
ceſſorem non vniverſalem, ſed ſingularem. *Vid. eleganter
Valent. Forſt. lib. 1. de ſucceſſ. ab inteſtat. c. 42. per tot.* Atq; inde
deducimus, quoties in legibus vel ſtatutis dicitur, aliquē
perſonâ alicujus fungi, toties interpretationem fieri de-
bere per ſimilitudinem: &, cum ſimilia vulgò dicantur
claudicare, & nullū ſimile omninò ſit idē cum illo, cum
quo cōparatur: hinc fit, vt facilè aliqua ratione ſimilitu-
dinis in contrariū acta, etiā ipſa ſimilitudo ceſſet. Sic filij
in poteſtate conſtituti, & parentis vna perſona dicitur.
28 Repræſentatio † tamē ſive ſimilitudo, juxta quam dixi-
mus emtorem hereditatis ſuſtinere perſonam heredis,
inter alios effectus etiam hunc habet, vt talis emtor he-
reditatis, quibuſdam caſibus petitione hereditatis rectè
conveniatur: non quidē directa, quâ venditorem teneri
conſtat, ſed vtili, in ſubſidiū, ſi nimirum venditor, quem
diximus, nihilominus heredem manere nō extat, ſi mo-
dico vendiderit, vt eſt *in l. etiam. 14. (alius eſt l. nec vllam. 13.)
§. quid ſi quis. de petit. heredit.* Cujus rei æquitas eſt manife-
ſta: cum enim ipſi emtori vtiles actiones cōpetant, etiāſi
nulla ceſſio ei facta ſit, per venditorem, æquū erat, vt &
ipſe vtili ſaltem hereditatis petitione aliquando tenere-
tur. Vtiles actiones ad ſimilitudinem directarum inter-
pretatione extenſivâ dantur. Emtor hereditatis ſimilis
eſt heredi ſive ſucceſſori vniverſali, ſive fungitur perſo-
nâ heredis. Tenetur igitur ſimiliter non directa, quod
vtiq; fieret, ſi verè ſucceſſor vniverſalis eſſet, ſed vtili he-
reditatis petitione. Cur autē non teneatur talis emtor ne
vtili quidem judicio vniverſali, cum venditor ſive heres
extat, item eum de modicitate precij conqueri jure ne-
29 quit, & jam alia cauſſa ſubeſt: quia † nimirum heredita-
tis petitio non datur contra titulo poſſidentem regulari-
ter. *d. tit. de petit. heredit.* talis autem emtor habet optimum
titulum, ipſam ſcilicet cauſſam emtionis, jure approba-
tam. *tot. tit. ff. & C. de vendit. heredit.* Rationis ratio, cur
nempe hereditatis petitio ne vtilis quidem regulariter
detur contra titulo poſſidentem, hæc eſt: quia agens he-
reditatis petitione allegat ſuum titulum: atqui poſſeſſor
conventus, ſi & ipſe juſto titulo nitatur, petitionem il-
lam excludit: cum in pari cauſsâ melior cauſſa ſit poſſi-
dentis *argt. l. pro herede. de petit. heredit. ibiq; Dd. Vid. quos ad
hoc allegavit Tr. in ſelect. diſput. part. 1. diſp. 14. theſ. 16. lit. b.*
30 *quibus adde Covarruv. in pract. quæſt. cap. 12. num. 2.* Ex † hac
igitur perſpicuâ deductione fundamentorum apparet
erroneam eſſe theoricam *Baldi in l. vltim. C. de edict. D.
Adr. toll. oppoſ. 9.* qui tradit, petitionem hereditatis dari
contra poſſidentem titulo, ſi modò titulum acquiſivit
poſt mortem teſtatoris defuncti. Cum autem hereditas
emi vel vendi non poſſit, niſi poſt mortem ejus, cujus
hereditas eſt: idem in effectu dicit Bald. ac ſi diceret,
emtorem hereditatis ſemper teneri petitione heredita-
tis: quod eſt falſiſſimum: *vt conſtat ex d. l. etiam. §. quid ſi
quis. & argumento eorum, quæ modò diximus.* Nec movere
nos debet, *quod in d. l. vltim.* contra titulo poſſidentem
datur interdictum ſive actio poſſeſſoria. Vt enim pro-
prietas & poſſeſſio nihil commune habent, ſed cauſſæ
ſunt diſtinctiſſimæ. *l. naturaliter. §. nihil commune de adquir.
vel omit. poſſeſſ.* ita & actiones, quibus vtrumq; petitur,
diſtinctas eſſe oportet. Atque ita à ſeparatis Baldi argu-
mento procedit etſi eandem ſententiam conati ſint de-
fendere *Curt. Iun. in d. l. vltim. Andr. Barbat. vol. 2. conſ. 65.
incipit: clementiſſimi.* Rectè igitur communiori Dd. calcu-
lo in contrarium itum, & illa Baldi atq; aſſeclarum the-
orica rejecta eſt: *Alexand. vol. 5. conſ. 73. & conſ. 184. &
conſ. 186. eod. lib. Angel. in §. ſed iſtæ. num. 13. Inſtit. de action. Iaſ.
in §. actionum. eod. tit. num. 218. Vide etiam Salic. Caſtrenſ. Iaſ.
in d. l. vltim.* etſi valdè ſe torquent in re non ita difficili:
quibus *adde Covar. d. loc.* vbi ex his rectè elicit † notabilem 31
differentiam inter eum, qui vniverſitatem rerum defun-
cti; & inter eum, qui rem ſingularem emit; nimirum, quod
hic non poſſit, niſi actione ſpeciali rei vindicationis con-
veniri: ille verò quia perſonâ heredis fungitur, interdū
etiam vtili judicio vniverſali teneatur. Ex qua differētia,
quæ eſt veriſſima, vt ex modò allatis evidenter conſtat, ego
amplius colligere ſoleo cautelam pro emtoribus, vt ſcili-
cet, ad † evitandū periculum intentandæ contra ipſos a- 32
ctionis vniverſalis illis caſibus, de quibus in *d. l.* etiam,
cum de precio convenerit, curent ſibi ſpecificari res illas
hereditarias, & precium ita partiantur, & ſigillatim ap-
plicent rebus ſingulis in illa vniverſitate contentis, vt tā-
dem circiter in vniverſo illa ſumma pecuniæ, de qua in-
ter ipſos convenit, reſultet: Sic enim præſumentur potius
res ſingulas, quàm vniverſitatem rerum emiſſe, atq; nul-
la alia actione, quā vendicatione ſpeciali, forte hujus vel
illius rei poterunt conveniri. Ratio † cautelæ eſt: quia 33
illa ſpecificatio rerum & partis precij ad ſingulas appli-
catio facit, vt tot emtiones intelligantur, quot res ſunt:
nec ſi quid amplius in rebus hereditariis reperiatur, quā
ſpecificatum ſit, emtori cedat, vt in ſimili tradit *Covar. d.
lib. pract. quæſt. c. 1. n. 3.* Sed hæc cautela nihil operabitur,
meo judicio, ſi, vt fieri interdum ſolet, adjiciatur genera-
lis clauſula de rebus hereditariis fortè adhuc reperien-
dis, quod & illæ ſoleant intelligi venditæ: ideo ad evitandū
periculum judicij vniverſalis præſtat eam omitti: nam &
alias precij quantitas conjecturam facit, an res compre-
hendatur in emtione vel non, vt poſt Dd. magno nume-
ro allegatos tradit Juriſperitiſſimus *Menoch lib. 3. præſumt.
præſumt. 73. nu. 1.* Item ex † ſupra dictis, quod emtor here- 34
ditatis res emiſſe intelligatur, quæ populari loquendi ra-
tione dicuntur hereditas, non autem jus vel nomen he-
redis, quod propriè manet apud heredem. Infero por-
rò ad intellectum quæſtionis practicabilis, & inter Dd.
multum controverſæ: an nimirum in emtorem heredi-
tatis tranſeat jus patronatus ſive poteſtas præſentandi
inſtituendum ad vacans beneficium, quod jus, ſive quā
poteſtatē noſtri ein Kirchlehen vocant? Et quidē cenſue-
runt aliqui tranſire etiā illud jus in emtorē. *Felin. in c. cauſ-
ſam de præſcript. Lud. Roman. in l. ſi patronus 137. ad SCt. Treb. Car-
dinal. in c. ex literis. de jur. patron. q. 11.* quā † ſententiā omni- 35
um ferè cōſenſu receptā ait, & tueri conatur *Covar. lib. 2.
var. reſolut. c. 18. n. 8.* adeò, vt parte etiā hereditatis vendi-
tâ tranſire jus patronatus ſcribat, pro rata videlicet; vt per
ſcribentes, quos allegat *ibid. in fin.* ratio affertur: quia Jus
patronatus ad extraneū heredem vniverſaliter inſtitutū
tranſit, filio qui forte in re certâ inſtitutus eſt nō attento.
Contrarium † tamen ſtatuunt alij: nimirum jus Patro- 36

natus in emtorem hereditatis non tranſire, quorum ſen-
tentia nititur fundamento ſatis bono *in l. quia perinde ad
SCt. Trebell. ibiq; Bart.* (*d. l. ſi patrons, ubi Alex. eam communem
vocat,*) quod jura ſepulcrorum non tranſeant in fideicō-
miſſarium, licet extraneis etiam heredibus competant?
quæ ratio ſanè eſt fortiſſima, nec infringitur per genera-
lem theoriam, quā ad hoc poſt *Cardin. adfert Covar. d. n. 8.*
37 quod nimirum † hereditate venditā omnia veniant, quę
quocunq; titulo & jure ad heredem ſpectāt. Aliud enim
verum eſt, de ijs rebus, quæ vendi poſſunt: atqui JusPatr.
ſi dato pretio comparare ſibi quis velit, talem contractū
irritum & inanem jus canonicum pronunciat. *c. quia cleri-
ci de jur. patron.* adeo ut talem emtorem de facto & ſine
proceſſu ſtipulari poſſe tradiderit *Abb. in d. c. facit. c. quo-
niam. de fil. presbyt. & not.* Quid quod in omni emtione ven-
ditor accepto pretio ad factum traditionis obligatur?
Atqui jus patronatus, nec vendi, nec tradi poteſt, per
38 modò dicta. Nec † convellitur hoc fundamentum illa-
tione Covarruviæ, qui eatenus tranſire jus Patronatus
in emtorem, quatenus rebus alijs hereditarijs accedit:
cujus dicti rationem quidem non aſſignat; ſed eſſe po-
teſt ea, quod Jus Patron. etſi vendi per ſe non poſſit, ta-
men cum univerſitate rerum temporalium transferri
poſſit *c. ex literis. ubi Abb. ante fin. c. cum ſecundum. eod. arg. l. 1. de
fund. dotal. l. in modicis. de contrah. emt. l. quadā. de acquir. rer. do-
min. Ioan. Paul. Lancellot. lib. 1. Inſtit. Iur. Canon. tit. de Iuſtit. &
jure patronat. §. donatione quoq; in fin. ibique notat.* Utcunque
enim conſideremus, ſemper tamen verum eſt, reſpectu
principij, materiæ & formæ contractus emtorem tales
res tenere pro pretio: & eo ipſo, quod emtor heredi-
tatis dicitur, intelligitur emtor earum rerum, quæ emi
39 vendi poſſint. Ergo † ex naturâ rei & contractus abſq;
ulteriori hæſitatione concludendum, Jus Patronatus
non tranſire, ſed remanere apud venditorem, qui &
heres manet intellectu juris & propriè loquendo: etſi
ratione effectuum certorum talis emtor univerſitatis
rerum hereditariarum vicem ſive perſonā heredis gerit,
ut ſupra eſt probatum. Atque ita expendenda ſunt ea,
quæ ſuper hoc articulo prolixè diſputat *Cæſar Lambertin.
tract. de jur. patr. lib. 1. part. 2. quæſt. 5. art. 15. num. 2. 4. & artic.
16. & artic. 35. & paſſim. adde Carol. Molin. in conſuet. Pariſ. tit. 1.
§. 37. gloſſ. 10. Guil. Benedict. in c. Raynutius. de teſtament. verb. ſi
abſque liberis. num. 24.* De *jure verò patron.* pleraque omnia
ſatis eruditè & methodicè digeſta videl. *apud Lancel-
lot. d. lib. 1. Inſtit. Iur. Canon. tit. de Inſtitut. & jure patronat. Dan.
Venator in analyſi Iuris Pontificij, ad tit. de jur. patronat.* Item,
40 quia, † de emtore hereditatis explicavimus, quatenus
perſonā heredis fungatur, poteſt hinc decidi diſputatio,
quam Jaſon ſubtilem, Forſterus copioſam, abſtruſio-
rem, & in contrarias partes ductam appellat: An in
emtorem hereditatis tranſeat jus accreſcendi? Quia
enim jus illud inheret heredi ſive ſucceſſori univerſali
verè & propriè dic dicto, emtor autem hereditatis emē-
do non fit heres, nec ſucceſſor juris, niſi per analogiam
& ſimilitudinem ratione quorundam effectuum, unde
prorſus concludendum, jus accreſcendi remanere penes
venditorem; qui etiam verè heres remanet, intellectu,
tametſi res hereditarias vendendo à ſe dimittat; atque
ita in ſpecie hanc quæſtionem notabiliter & rectiſſimè
decidit, *Valent. Forſter. d. lib. 1. de ſucceſſ. ab inteſtat. c. 42. in fin.*
quæ ſententia originaliter (*ut conſtat. ex Bartol. ad l. re con-
junctis. de legat. 3. num. 26.*) fuit Petri Bellaperticani, *in d. l. re
conjunctis*, quam tamen alijs fundamentis pleríque Dd.
defendūt & ſequuntur *Reyn. de Forlis in l. 1. §. interdum. de Vſ.
accre. Salic. in l. unic. C. quand. non pet. par. quæſt. 8. & alij magno
numero allegati à Forſt. d. l. & à Treut. in ſelect. diſputat. part. 1.
41 diſp. 28. theſ. ultim. lit. a.* Ex quorum † omnium varijs ra-
tionibus quas afferunt, hæ potiſſimæ videntur: quod
abſurdum eſſet, defunctum à vero herede, pro parte re-
præſentari, pro parte verò non: Quam rationem *Iaſ. in l. 2.
C. de pact. paulò ante fin.* concludendū eſſe putat. Item, quod
jus accreſcendi non plus tribuere poteſt, quàm teſtator
dare voluerit. Atqui teſtator hereditatem vel legatum a-
lij non tribuit quam cui dari voluit, vel ei, qui proprius
ad ejus perſonam accedit, id eſt, ſucceſſori directo uni-
verſi juris; quam rationem nervosè ad hoc ponderat *Cu-
jac. lib. 12. obſ. c. 13.* Idem ſub perſona *Anton. Mercatoris lib. 3.
notat. ad animadverſ. Roberti. cap. 13.* Qui † verò in emtorem 42
Jus accreſcendi tranſire dictitant, ex quibus eſt *Bartol. in
d. l. re conjunctis. n. 26. & in fin. itemque ex recentioribus Duaren.
lib. 2. de jur. accreſc. c. Robertus Aurelius lib. 3. animadverſ. c. 13. &
in notatis ad Mercat. lib. 3. c. 13.* ij nituntur potiſſimum fun-
damento *l. ſi totam. de acquir. heredit.* quod jus accreſcendi
reſpiciat rem, non autem perſonam. Re igitur venditio-
ne in emtorem translatâ, jus etiam illud tranſire; *item te-
xtu l. ſi Titio. de uſufr. ubi dicitur: fundi portionem velut alluvionem
portioni adcreſcere.* Sed rectè reſpondet *Cujac.* primò quidē
ad l. ſi Titio: comparationem alluvionis non omni ex par-
te reſpondere, &, quod dicitur, portionem portioni tan-
tum adcreſcere, hoc eo tantum pertinere, ut intelliga-
mus illi portionem alteram adcreſcere, qui rem, ſive
portionem ſuam adhuc habet: ut qui vendidit heredita-
tem, aut legatum, is adhuc poſſidere videtur. *l. 4. §. ultim. ſi
quis omiſſ. cauſſ. teſtam.* eodē ſcilicet intellectu juris, quo fit,
ut hereditas etiam abſcēdentibus corporibus heredita-
rijs maneat. Ergo ex his ipſis textibus pro communi opi-
nione utemur: & dicemus: Heres venditor, & nomen, &
jus heredis non amiſit. Ergo nec jus adcreſcendi amiſiſſe
videri poteſt. Jam ſi cum hac explicatione conferas ſpe-
ciem facti, quæ eſt *in l. ſi totam. de acquir. heredit.* deprehen-
des agi illic de eo, qui tacitè cavit, ſe incapaci reſtituturū
eſſe hereditatem, unde ei tanquam indigno erepta eſt
hereditas: *juxta l. 5. de his, quæ ut indign. aufer.* Jure, inquam,
erepta eſt ei, non facto hominis, ſine jure conſiderato,
quo eripi non potuiſſet. At jure, & certis modis ut dari,
ita adimi & hereditas poteſt. Quis igitur non videt, eum,
cui jure ademta eſt hereditas, ob dolum ll. improbatum,
planè rem amiſiſſe; atque inde fieri, ut Ulpian. rectè non
habenti partem ſuam neget accuſare. Negat in illo caſu.
At in venditore longè ſecus eſt, quia vendendo non fe-
cit contra leges, quæ immò permittunt hereditatem vē-
dere; ſolo igitur illo facto rem nō amiſit: retinuit ergo &
jus adcreſcendi Rem, inquā, non amiſit: etſi cum emtor
perſonâ heredis fungitur in certis effectibus; tamen
verè & propriè heres non eſt. Atq; ex his ac conſimilibus
exemplis deducemus, quoties in ll. aut ſtatutis dicitur, a-
liquē perſonâ alterius fungi: toties interpretatione fieri
debere per comparationem ſimilium effectorum: vel
accidentium: & cum ſimilia vulgò dicantur claudicare,
& nullum ſimile ſit omninò idem cum illo, cum quo cō-
paratur. Hinc fit, ut facilè aliqua ratione ſimilitudinis
in contrarium acta, etiam ipſa ſimilitudo ceſſet. Affine
autem ſuperioribus exemplis eſt, quod filij conſtituti in
poteſtate patris, & patris & filij una perſona paſſim in ju-
re noſtro dicitur; quod perinde eſt, ac ſi diceretur, † pa- 43
rentem fungi perſonâ filij, nempe in contrahendâ obli-
gatione & alijs actibus: ac illa ipſa unitas, quæ fictionem
juris ac per conſequens ſimilitudinem continet, eſt effe-
ctus quidam ex nexu ſive vinculo poteſtatis patriæ in fi-
lium reſultans. Et hinc mirum non eſt, cum mater filium
jure noſtro in poteſtate non habeat, quod etiam mater
& filius non habeantur pro eadem perſonâ: *Gomez. in §.
actiones. n. 9. Inſtitut. de action. Carol. Ruin. conſ. 115. n. 17. lib. 3.
Hieron. Gabriel. conſ. 130. n. 22. in fin. lib. 1. Menoch. lib. 4. præſumt.
18. n. 39.* quod facit ad intellectum *l. ultim. C. de impub. & a-
lijs ſubſtit. ubi Coraſ.* dubitanter hac de re loquitur *n. 20. &
ad caſum, de quo Menoch. d. c. 18. n. 38.* Si quis inſtituat Sēpro-
nium & Cajum cū filijs, ut tum ſc. in dubio præſumātur
Cajæ & filijs ejus diverſę partes attributę, non filij matri
ſubſtituti, q; præſumeretur in patre ob identitatem per-
ſonæ. Unde † etiam eſt, ut pater filio in poteſtate regu- 44
lariter paciſci & ſtipulari poſſit, ut filio, adeo, ut ex tali
pacto

pacto vel ſtipulatione patris filio directa actio quæratur
l.ſtipulatio iſta.38.§.ſi ſtipuler.17.ubi Bald. Imol. & alij Dd. & §.
alteri,ubi Caſtren. & Iaſ. de Verb.oblig. Anton.Gabriel.tract.regal.
lib.3.tit.de Verb.obl.concluſ.1.n.33. Atque hinc cauſſa intelli-
gitur,cur eo caſu, quo pater filio paciſcitur vel ſtipulatur
ut extraneo,cur,inquam, eo caſu, filio nec utilis nec di-
recta quæratur actio vel exceptio, *text in l.ſi tibi decem.§.ſi*
pactus.ibique gloſ.& Bart.n.3. de pact.Gabriel. d.concluſ.1.nu.41.
(etſi doli exceptionem tribui velit *Angel. in d.§. ſi pactus.*
n.1.)quia nimirum in ea contemplatione,qua pater filio,
ut extraneo paciſcitur, fictio unitatis perſonæ patris &
filij ceſſat. Ergo & jus reſpectu illius fictionis introdu-
45 ctum. In dubio † autem, an & quando præſumatur pa-
ter filio paciſci ut filio, vel ut extraneo, plenè & ſolidè
tractant *Menoch.lib.3.præſumt.c.48.per tot. & Math.Cuno lib.*
1.de pact.c.15.n.21.& 24.& multis ſeqq.

Cæterum hic difficilis emergit quæſtio, à practicis &
46 theoricis miro ingeniorum conflictu diſputata. An † pa-
ter etiam filio emancipato paciſci vel ſtipulari poſſit, ut
filio, ſaltem in caſibus de jure qualificatis id eſt, quibus
nimirum filio in poteſtate rectè paciſcitur & ſtipulatur?
Et ſanè,quia per emancipationem nexus patriæ poteſta-
tis & fictio unitatis perſonæ laxatur; adeò,ut poſt eman-
cipationem filius quoad patrem ſit extraneus.*l.unic.§.ex-*
traneum.C.de rei uxor.action. extraneo autẽ nemo rectè ſti-
puletur, ideo multi in noſtrâ quæſtione negativè cõclu-
dendum cenſent.Ejus ſententiæ eſt *Bald.in l.certi condictio.*
§.ſi nummos.de reb.credit. & originaliter Petr. de Bex. (ut re-
fert Jaſon,eumque inſignem Doctorem *appellat. in l.quod*
47 *dicitur,130.n.35.*) † *Ioan. Fab. ad §.ei vero. n.1. Inſtit. de inutil.*
ſtipulat. quin & ipſe *Iaſ.* etſi *d.loco* fundamenta hujus ſen-
tentiæ convellerere conatur; tamen *in l. quodcunque. §.1.*
n.2.de Verb.obl. aſſerit in puncto juris iſtam opinionem te-
neri poſſe. Quin & ex recentioribus magnos patronos
hæc opinio invenit, utpote quam propugnant *Eman à*
Coſta,lib.1.ſelectar.interpretat.cap.15.num.1.Aemil.Ferret. in d.l.
quodcunque.§.1.n.1.Zaſ.& Donel in d.l.ſtipulatio iſta.38.§. al-
teri.n.60.col.ultim.verſ.ſummam hanc eſſe volo.Anton.Fab.lib.1.
cõject.jur.cap.4.& noviſſimè Math.Cuno.d.cap.15.n.74.& mul-
tis ſeqq. Et quidem hi omnes ad roborandam ſuam ſen-
tentiam utuntur textu *l.ſi genero. 26.C.de jur. dot.* ubi Im-
perat.generaliter ſancit,quod pater filio emancipato (i-
ta enim interpretando eum textum accipiunt) non poſ-
ſit quærere actionem.
48 Secundo † dicunt, *ex d. l. ſtipulatio iſta. 38.§. alteri. 15.*
quod generaliter alteri ſtipulari nemo poſſit. Ergo nec
pater filio,qui cum ipſo non amplius eſt unus,ſed pro e-
mancipatione extraneus conſtitutus.

Tertiò adhibent *l.inter ſocerum 26.§.filia.4.de pact.dotal.*
ubi dicitur, quod ex filiæ pacto matri nulla quæratur a-
ctio,id eſt,neq; directa,neq; utilis: idemque ſtatuari di-
cunt *in l.debitor.59.in fin.ad SCt. Trebell.*

Quartò adducunt *l.4.C.de pact.convent.ſuper dot.* ubi iti-
dem mater filijs obligationem quærere non potuit; cu-
jus deciſionis rationem illam reddunt,quia eos in pote-
ſtate non habuerit.*§.ult. Inſtit.de patr.poteſt.*

Quintò confirmant hoc argumento à contrario ſen-
ſu ducto ex *l.pater.23.ibi quos in poteſtate habebat.* Ergo di-
cunt,ſi in poteſtate non habuiſſet inutiliter pactus fuiſ-
ſet. Hæc ita plauſibiliter à ſummis viris pro negantium
partibus adferuntur; quæ fateor etiam ipſi regulis juris
maximè veteris ſtrictè inſpectis ſuſtineri, atque ita hanc
ſententiam defendit *Tr.in ſelect.diſputat.part.2.diſp.7.theſ.7.*
lit.c.& diſput.27.th.2.lit.c. Sed ſi accuratè conſideretur,æ-
quitas tamen naturalis & civilis,ejuſq; momenta ſubdu-
49 cantur, † maximè cum ipſæ leges pro hac quæſtione ad-
ducendæ,in ea ſe fundent,facilè adducor, ut affirmati-
vam opinionem æquiorem, moribus etiam noſtris ferè
convenientem in conſulendo & judicando ſequendam
eſſe ducam,maximè,quia communius eſt recepta. Ha-
bet autem illa anteſignanos ex veteribus quidem *Petr.*
Bella:pertic.in l.quodcunq;.§.1.de Verb.oblig & ibid.Imol. Caſtr.
& Alexand.idemq; in d.l.quod dicitur.130.eod.tit.n.30.Iaſ.num.
34.& ſeqq.ubi hanc communem aſſerit. idem in l.ſi ita ſtipulatus.
§.Chryſogonus.n.26.27.eod.tit.Bald.& Salic.in d.l.ſi genero.26.
C.de jur.dot. Ex recentioribus verò *Pinel. in l.1.part. 2.n.73.*
C.de bon.matern. ubi itidem communem dicit, & ita recẽ-
ſet, & ſequitur *Eman.Soarez. in theſaur.recept.ſentent.lit.P.n.*
21.Anton.Gabriel.dict.concl.1.n.28. eumque conſulendo ſe-
cutus eſt *Menoch conſ.162.n.7.* & accuratè defendit *Cujac.*
ad d.l.ſtipulatio iſta.38.§.17.idem tr.7.Ad Affrican. in explica-
tione *ad d.l.pater.23. de pact. dotal.* quorũ fundamenta bre-
viter excutere operæ pretium eſt, & à reprehenſione ſu-
periorem communem ſententiam vendicare: quo facto
facilè, ut ſpero, fundamenta etiam adverſæ ſententiæ
diſſolvemus. Hi igitur,qui communiter affirmant:patrẽ
filio emancipato poſſe paciſci, ut filio, † adducunt *l. ut* 50
juriſjurandi.§.ſi liberi.de oper.libert. Vbi ſtipulatio operarum
à patre filijs facta prodeſt non tantum filijs ſui juris, ſed
etiam emancipatis.Sed ut verum fatear,textus ille,per ſe
parum ſtringit:cum ibi agatur de ſucceſſione liberti, cu-
jus jura patrono attributo etiam liberis ſingulari jure at-
tribuuntur *l.1.§.liberos.ſi à patre quis manum.* atque ita jus
ſingulare,quo ille caſus ſe haud dubiè fundat, ad conſe-
quentias produci nõ debet.*l.jus ſingulare,de ll.* atq; ita hũc
textum latius explicãdo amolitur *Donel. in d.§.17.n. 59.&*
Math.Cuno.d.c.15.n. 91.& ſeqq. contra *Bartol & alios.* Sed o-
ptimè † probat cõmunem opinionem *l.pater,pro filio.7.C.* 51
pact convent.ſup.dote. ubi diſertè dicitur: etſi pater,qui pro
filia genero dotẽ dederat, eamq; ſi filia ante generum in
matrimonio decederet, pactus eſt,reſtitui nepotib. etſi,
inquam,actionem illis quærere non potuerit,nempe di-
rectam, tamen utilem eis ex æquitatate accommodari.
Cur directam actionem quærere nõ potuit? quia nepo-
tes non erant in ejus poteſtate. Loquitur igitur de nepo-
tib.ex filia, ꝑ qua initio legis dicitur genero dotẽ dediſ-
ſe. Atq; ita † apparet,divinatoriam eſſe ſolutionẽ quâ ad 52
hunc textũ adfert *Ant.Faber.d.lib.1.conject.c.4.* ubi ait,poſſe
hanc legẽ accipi de nepotib. ex filio, quibus in poteſtate
retentis,avus utiliter poſt mortẽ dari ſtipulatur. Aliter &
prolixè quidem reſpondet † *d.loco Donel.* cujus reſponſio- 53
nis ſumma huc redit: Speciale etiam in dote à patre pro-
fectâ ad filiam, quam pater ſtipulari poſſit reddi filiæ li-
beris: aliàs ne quidem utilem actionem illis adquirere,
in quibus cauſſis cuivis extraneo nõ adquireret,ad quod
adducit *l.ſi genero C.de jur.dot.* Specialitatis autem rationẽ
dicit eſſe ex favore cauſſæ dotalis: *argum.d.s.2. de jure. dot.*
l.1.Solut.matrim. qui favor,cum in filio emancipato ceſ-
ſet,Ergo nec in eodẽ jus poſſe eſſe. Et ait,notandũ eſſe *in*
caſu d.l.noſtræ, quod actio prius quæſita fuerit patri, nẽpe,
ſi in matrimonio deceſſerit. *l.ſi convenit. C. de pact. convent.l.*
4.C.ſolut.matrim. quod ita verum eſſe dicit, ſi non expreſ-
sè ſtipuletur dotem reddi alij: cum verò ſtipuletur red-
di filiæ liberis, perinde eſſe,ac ſi filiæ paciſceretur: cum
& aliàs matre mortuâ,dos rediret ad liberos: itaque li-
beris filiæ paciſcendo patrem perinde adhuc habere a-
ctionem,ac ſi ſine illo pacto filiam dotaſſet.

At ſi idem pater ſtipuletur filio vel extraneo dotem
reddi,cum dotis actionem ſibi non quærat, (ceſſat enim
voluntas) inde putat effici, ut ne utilis quidem actio fi-
lio emancipato eo caſu adquiratur. Hunc reſponſio-
nem *Cuno dict.loco n.96.* ſolidam vocat, & cum eadem
remiſſivè tranſit. Sed præterquam, quod *l.ſi genero* id
non probat,ad quod à Donel. inducitur, ut infra in re-
ſponſione ad primum argumentum negativæ opinio-
nis apparebit: hoc inprimis Donello adverſatur, quod
lex noſtra dicit nepotibus, utilem actionem dari ex æ-
quitate. Quod ſi ſubtilis illa diſtinctio Donelliana ex
mente JCtorum fuiſſet,jam non ex æquitate, ſed ipſiſſi-
mo ſtricto jure diceretur ipſis actio competere. Et quan-
quam *d.l.noſtra* in ſuis terminis loquitur de dote pro-
fecta à patre, quam ille ſtipulatur nepotibus filiæ:

nondum tamen hinc ſequitur hoc ad filium extendi non
debere: cū notum ſit leges Cod. etſi ad ſingulas facti ſpe-
cies pleræq; emanatint, vim tamē ſanctionis univerſalis
habere. Optimo jure igitur dicemus, ex æquitate, quæ
ubiq; potior haberi debet *l. placuit. 8. C. de judic.* & in qua
Impp. Diocletianus & Maximianus in noſtra l. ſe fun-
dant, idem in filio emancipato ſtatuendum, quod lex illa
in nepotibus ex filia ſtatuit.

54 Secundò, & † quidem fortior communis ſententiâ
probatur per *l. Gajus 45. ſolut. matrim.* ubi nominatim ex
conventionē avi materni permittitur utilis actio: Si uti-
lis; ergo ex æquitate, quæ quoties ſubeſt, toties extenſio-
nem admittit, ut vulgò notum eſt. Reſpondent quidem
Donel. & Ant. Fab. dd. locis, eſſe id ſingulariter dotium favo-
re receptum, & ut *in d. l. pater. ſtipulatum erat filiæ liberis*; ita
hîc filiæ ipſi: non tamen idem eſſe in filio: cum in eo ceſ-
ſet ratio, ſcilicet nuptiarum favor, & ne deſtanderent cō-
modo dotis. Sed contra illam ſolutionem adhuc pro cō-
muni viget textus noſtræ legis. Ait enim diſertè: ad hoc
decurrēdum eſſe favore nuptiarum, & maximè propter
affectionem perſonarum. Jam ſi affectio perſonarū hoc
facit inter avum & neptem ex filia: cur non idem dice-
mus, & quidem multò magis inter patrem & filium e-
mancipatum? atque ita roborantur ea, quæ de reliquijs
patriæ poteſtatis, quatenus ea, etiam poſt emancipatio-
55 nem durant, à Dd. traduntur. Manet † naturalis affectio:
Æquum igitur eſt, contra ſtricti juris ſubtilitatem defi-
ciente directâ actione, utilem dari. Qua diſtinctione ſer-
vatâ, quod nimirum emancipatione tollantur ea, quæ
circa primam partem ſunt juris civilis meri, non itē ju-
ra naturæ, non video, quomodo per hoc omnis differen-
tia inter emancipatos & cōſtitutos in poteſtate tollatur,
ut exiſtimat *Cuno d. c. 15. n. 84.* Ad rationem autē deciden-
di, quæ ab affectione perſonarum *in d. l. Cajus in fin.* ſumi-
tur, in ſpecie conatur reſpondere *Ant. Faber. d. c. 4.* eſſe ni-
mirum abundantiam potius, quàm idoneam rationem:
Sed id ipſe textus, & particula comparativa MAXIME
prorſus refellit. Subtilem more ſuo Donell. eſſe quidem
hanc, quę ab affectione perſonarum *in d. l.* ducitur, ratio-
nem unam, at non ſolam, ſed cum altera de ſavore dotis
cōjunctim accipiendam: illam autem perſonarum affe-
ctionem non facere in ea ſpecie, ut poſſit pater actionem
utilem ex ea convētione filiæ adquirere, ſed ut exiſtime-
tur, quærere noluiſſe: quod contra dici videbatur, Stipu-
latum enim fuiſſe patrem dotē reddere ſibi aut filiæ, quo
ex genere ſtipulationis ſecundum regulas juris obligatio
& actio ſtipulanti adquiratur: adjectionem autem ex-
tranei id perficere, ut ſolutio tantum in ejus perſonam
collata eſſe videatur. *§. 4. verſ. planè. Inſtit. de inutil ſtipulat.* ibi
Paulum, removere & contendere ſupra ſcripta ſtipula-
tione avum exiſtimandum eſſe non ſolutionem tantum
in filiam, ſed etiam jus dotis ultrò petendæ conferre vo-
luiſſe. Id autem rectè defendi argumento ducto ab affe-
ctione patris erga filiam. Sed ulterius quæri: an voluntas
patris efficere poſſit, ut actio dotis quæratur filiæ? Quod
Paulus effici poſſe affirmat, argumento ducto à favore
nuptiarum. Ingenioſè hæc ratiocinatio à Donello inſti-
tuitur, ſed profectò, ſi ipſiſſima verba *d. l.* aſpiciamus, ap-
parebit ijs hoc ipſum maximè adverſari, quod Donellus
affectionem perſonarum ad ſolam voluntatem ſtipula-
toris & favorem nuptiarum, ad juris permiſſionem re-
ſtringere conatur. Id oſtendunt verba deciſionis ibi: *ad
hoc decurrendum*: quid eſt illud Hoc? nempe ut permit-
tatur nepti utilis actio. Ad hoc igitur decurrendum eſſe
dicitur? Idq; maximè propter affectionem perſonarum,
non ſolum voluiſſe ſtipulatorem, ſed etiam de jure per-
miſſum eſſe. Adde quod particula ET, ſua naturâ conjun-
git, quod hic evidentius fit ex particulâ comparationis
poſteriori rationi annexâ. Manet igitur hoc fundamentū
communis opinionis inconcuſſum, ut & in filio emanci-
pato propter affectionem naturalem, quā emancipatio,
ut actus juris civilis tollere non potuit, ad hoc decurra-
tur, ut ex pacto patris actio utilis ipſi detur: æquitate
defectum ſtricti juris ſupplente.

Tertium † fundamentum, pro cōmuni opinione de- 56
ſumunt *Dd. ex l. quodcunq; 45. §. ſi quis ita. 2. de Verb. oblig.* ubi
is, qui filiæ ſuæ dari poſt mortem ſuam (id eſt, eo tēpore,
quo filia in poteſtate amplius non erit) ſtipulatur, dicitur
utiliter ſtipulatus: utiliter, id eſt, ita, ut actio utilis filiæ in-
de competat: atq; hinc fluxit regula Dd. hujus quęſtionis
deciſioni accommodata: paria eſſe fieri in tempore, &
conferri in tempus. Qui contra communē diſputant, va-
riè hunc textum quoq; infringere conantur. † *Alciat. in d.* 57
l. quodcunq; n. 29. col. 2. regulam jam dictā negat procedere
quando neutrum tempus, videlicet neq; cōtractus, neq;
id, in quod factum confertur eſt habile. Sic etiam video
tranſire *Anton. Faber. in d. c. 4.* ut dicat textum loqui de filiâ
in poteſtate conſtitutâ. Atq; ex hac reſponſione *Cuno d. c.
15. n. 104.* colligit, illam legem ad propoſitum non facere,
cum ibi tempore contractus habilitas perſonæ adfuerit,
& pater filio (textus de filia loquitur) in poteſtate conſti-
tuto, rectè ſtipulari potuerit. Sed hæc reſponſio maximè
divinatoria eſt, cū textus filiæ mētionem faciat abſolutè,
neq; addat an in poteſtate, vel emācipata fuerit: cur igitur
non tā emancipatæ, quam in poteſtate cōſtitutæ filiæ pa-
trem ſtipulatum dicemus. Hic Ant. Faber porrò reſpon-
det eam interpretationē propterea faciendam eſſe, quia
pater ſibi ſtipulari videtur, quoties filiæ in poteſtate ſti-
pulatur: quod idem non ſit, cum ſtipulatur emancipatæ. Sed
& † hæc inſtantia facilè diſſolvitur, ſi quis attēdat in no- 58
ſtrâ lege filiæ quæri actionē utilem non patri: & ſi patri
quæreretur, propter rationē modò dictam competeret
ipſi directa, non utilis actio. Et ſanè in praxi etiā verior &
receptior eſt eorū ſentētia, qui eo caſu, quando pater ſti-
pulatur filio in poteſtate cōſtituto directa quidem actio
quæratur filio, ſed quæ eodem momento tranſeat ad pa-
trem, quod *Imol. Caſtrenſ. Alex. & Iaſ. ad hanc ipſam l. noſtram*
tradunt, & alij quam plurimi alibi, quos allegat & ſequi-
tur *Gabriel. d. concl. 1. n. 33.* in quâ etiam alibi ſe fundat, aſſi-
gnando ejus opinionis optimam rationē. *Cuno. d. c. 15. n. 4.*
Rectè igitur *idem eod. cap. n. 104.* quaſi animadvertens † 59
hac reſponſione non ſatisfieri huic legi, adjicit aliter &
melius fortaſſe ad eandem reſponderi à *Donel. d. loco. n. 601*
quam tamen reſponſionem non refert. Videamus igitur
ſummā ejus quoq; reſponſionis; quæ huc redit. Patrē in
quibus cauſis ſtipulari poſſit filiæ, in ijs ſi addiderit, poſt
mortem ſuam: non minus rectè eum ſtipulari, quam ſi ſe
vivo dari ſtipulatus eſſet: quod in dote veriſſimum eſſe
non nego. Sed noſtram l. generatim, & de quacunq; re
loqui, patet ex principio; quodcunq; ſtipulatur is. Ita & *in*
§. 1. ſicuti cū morietur quis ſtipulari poteſt: ſtipulari ſe. in-
definitè: & ut Logici ajunt, in materia † neceſſaria prō- 60
poſitio indefinita æquipollet univerſali. Itaq; nullo mo-
do probabile eſt Ulpianum eo loco reſpicere voluiſſe ad
cauſſas particulares: ſed hoc ex collatione *§. 1. 2. & 3.* re-
ſultat: eum tēpora in quæ ſtipulationis effectus confer-
tur, diſcernere, pro varietate cauſſarum incidentium: &
ratione rei in ſtipulationem deductę loqui generaliter &
indefinitè. igitur generaliter etiam accipiemus, & ex æ-
quitate naturali, id quod propter affectionem perſona-
rum *in d. l. Cajus* admittebatur in nepte, quæ in avi mater-
ni poteſtate nūquam fuerat, hic etiam in filia emancipa-
ta admittemus, ut nimirum ex ſtipulatione patris utilis
actio illi acquiratur: cū † & aliàs textus generaliter & in- 61
diſtinctè loquens generaliter ſit intelligendus, & ubi lex
non diſtinguit, ibi nec nos diſtinguere debemus, ut cō-
ſtat ex vulgò traditis per *Dd. argumento: l. item veniunt. §. peti-
tam. verſ. à quo. de petit. hered. l. ſi ſervitus. de ſervit. urban. prædior.
l. 3. de offic. præſid. l. de pretio. 9. ff. de publ. in rem action. l. 1. de legat.
præſtand. Borch. tract. feud. c. 1. n. 28. Gart. in tract. de ult. fin. jur. n.
236. Hartm. Piſtor. lib. 2. quæſt. quæſt. 20. num. 10. Nic. Mozzius
tra. ctde contractibus rubr. de accidant. pignor. n. 7.*

Ultimo

62 Ultimo pro † communi opinione facit textus *in l.*
Publia Mævia.26.depoſ. quem ad hoc adducit *Bartol. in d.l.*
quo ſcunque dicitur.130 colum.ultim.verſ quæro an mater.quæſt.
ult. in quo textu mater in caſum mortis ſuæ jubet depo-
ſitarium res depoſitas reſtituere filio ex alio marito ſuſ-
cepto abſenti: & cum quæreretur, an non marito rectius
reſtituerentur: *Paulus in d.l. 26.* pro filio reſpondit: æ-
quiſſimâ ratione hunc textum *Donel.& Cuno* in hac quæ-
ſtione non attingunt: ſed *Anton.Fab d.c.4.* reſpondet: de-
poſitum ibi filio reſtituendum ex cauſâ fideicommiſſi
*argt.l.ſi pecunia 77.de legat.*1. In cauſſa verò fideicommiſſi
utcunq; precaria voluntas requiratur, conjecturâ poſſe
admitti: *l.cum proponebatur.64 de legat.*2. Sed hæc reſponſio
ex ipſo textu noſtro impugnatur: mulier enim deceſſit
inteſtata, nec rogatus eſt ille, ad quē bona ab inteſtato le-
gitimo aut honorario jure pertinebant: ut rem reſtitue-
ret, quod tamen omninò, & quidem pro forma fideicō-
miſſi ab inteſtato relinquendi requiritur. §. *præterea.* 10.
Inſtit.de fideicommiſſ.heredit.l.1.§.hoc autem.l.78.princip.eod.l.3.
C.eod.Ulp.in fragm.tit.25.§.4.Sed in caſu noſtro l.rogatur depoſi-
63 *tarius:* & ſanè illa verba: † ſi quid humanitus mihi con-
tigerit, perinde ſunt, atq; ſi dixiſſet, poſt mortem meam.
l in vulgari.162.§.ſi quis ita.1.de Verb.ſignif.ibiq, Gödd.n.2. & 3.
Barn.Briſſon.lib.6.de form.pop.Rom. Et ſimile exemplum eſt
in l.1.§.ſi depoſuero 45.ff.depoſ. ſi depoſuero apud te, ut poſt
mortē meā reddatur. Pacta igitur eſt mulier filio abſenti
reſtitui: & licet eum in poteſtate non haberet, tamen
voluntas conventionis attenditur, & filius in reſtitu-
tione rerum depoſitarum marito præfertur: ſicut *in l.*
*35.§.codicillis.3.de legat.*3. per patruum, qui patris loco eſt,
fratris filio utiliter pactum fit. *Vid. eleganter Cujac. ad l.*
23.de pact.dotal.tract.7.ad Affrican. ut non dubitare debea-
mus, quin æquiſſima ratione etiam pater filio emanci-
pato paciſcendo utilem actionem et acquirat. Neque
revera huic aſſertioni obſtant, quæ pro noſtra opinione
64 ſunt allata. Nam † quod *ad l ſi genero 26.C.de jur.dot.* atti-
net. Etſi Cuno cum Donell. putat non ſufficere reſpon-
ſionem Accurſij & Dd. ibidem, qui ajunt, filio emanci-
pato in illa lege ex ſtipulatione patris dari actionem di-
rectam, & nihilominus competere utilem ex æquitate:
tamen illa reſponſio prorſus improbari non poteſt, &
omninò dicendum, ibi Impp. loqui de actione directa,
non utili. Id ex ratione legis ita probo: Pater non po-
tuit ſibi quærere actionem; quia ceſſavit voluntas, id
eſt, pater non egit id, ut ſibi acquireret: nec potuit filio
acquirere, quia jus prohibet. Jam certum eſt, quando
quæritur, quam actionem ſibi ceſſante voluntate, pa-
ter acquirere non potuerit, intelligi directam non uti-
lem. Itaque cum idem attributum (ſcilicet quæ verè
non potuiſſ. actionem) referatur etiam ad filium, o-
mninò congruum erit hanc etiam actionem de filio
accipere, ut nimirum ex ſtipulatione patris facto filio
extraneo conſtituto, id eſt, emancipato, (ut rectiſſimè
accipitur, ab Ant. *Fabr.d.c.4.* etſi aliter accommodet)
non quærat actio directa. Cur? quia jus prohibet, dire-
cta actio non datur; niſi nominatim jus eam largiatur.
Atqui iidem *Impp.in d.l.pater.7.C.de pact. convent.* utilem a-
ctionem conceſſerunt ex æquitate, quod nihil aliud eſt,
quàm contra ſtricti juris prohibitionem, ut ſupra expli-
cavimus. Ergò, cum Juſtin. omnia, quæ in libris juris
ſunt, ſua fecerit, & in ijs, quæ interdum ſibi invicem cō-
trariari videntur, jubeat rationem diverſitatis ſubtiliter
inquirere; & vero ipſa rei evidentia doceat; cum de di-
65 rectis & utilibus actionibus ſermo eſt, † ſæpiſſimè jus,
nimirum ſtrictum, & æquitatem, quippe quæ eſt juris
mitigatio opponi, facilè adducor, ut hic etiam *in l.26.* pu-
tem negari, quod filio quæratur directa actio, quia jus
prohibet: etſi interim quæratur utilis: quia æquitas illam
extenſionem admittit, ut *in d.l.7.* Et aliàs in jure noſtro
novum non eſt, ut unam legem ex alterâ oporteat ſup-
pleri. Nec verò obſtant huic conſiderationi Inſtantiæ
Cunonis, qui d.c.15.n.78. ait, Imperatorem hîc generaliter
ſancire. Id enim verum eſt, juxta interrogata: an interro-
gabatur? an ſibi pater adquirere potuerit? Interrogaba-
tur ergo de actione directâ tātum: ut antè monui. Unde
nec vitioſum eſſe poteſt, quod de directa tantum reſpō-
detur: illam nēpe patri non potuiſſe acquiri, quia deficiat
volūtas: nec filio, quia deficiat jus. Multò clarior evadit
reſolutionis hujus veritas, ſi utramq; legem conferas. Nā
ne quidē *in d.l.7.* dicitur, quod pater nepotibus actionē
ullam quæſierit: ſed id traditur: etſi actionē illis quærere
non potuerit, (nota, quod actio directa abſolutè, & per
excellentiam hîc datur actio) tamen utilē ijs ex æquitate
accommodandā: à † prætore nimirum, qui adjuvat, ſup- 66
plet, vel corrigit jus civile propter utilitatem publicā *l.7.*
§ jus prætorium de juſtit.& jur. Et hac ſolutione ita perſpicuè
explicata, omninò puto ſatisfieri allatæ *l.ſi genero.26.* Po-
teſt † etiā retineri ſolutio allata à *Cujac.dd.locis*, qui ait, il- 67
lam legē loqui de prorſus extraneo, non de filio, qui ex-
traneus conſtituitur per emancipationē. Sed Ant. Faber
poſt Donellū huic reſponſioni opponit illa verba: *pater*
communis: quæ ſatis evidenter oſtendūt, in ea ſpecie facti
ſtipulatorē habuiſſe filiam, cujus nomine dotē dabat, &
filium emancipatū, cui dotē reſtitui ſtipulabatur: *argt.l.8.*
C.de impub.ſubſt.l.6.§.1.C.de ſecund.nupt.l.77.§.3. de condit.&
*demonſtrat.l.67.§.fin.de legat.*2. Hæc etſi probabiliter dicū-
tur, tamen pro Cujacij intellectu nō minus probabiliter
induci poteſt textus *l res judicata.15.in fin.cū l. ſeq.* ubi ſocer
dicitur parentis locū obtinere. Poteſt igitur pater cōmu-
nis filiæ & generi dici per æquivocationem. Quin ēt pro
Cujacij ſolutione militat ſimilis deciſio, *in l.cum patrē.19.*
C.de jur.dot. ubi actio non competat in eo caſu, cū prorſus
extraneo facta eſt ſtipulatio. Quod ſecundo loco pro ne-
gativâ opinione adducebatur *d.l.ſtipulatio iſta.38.§.alteri,*
ubi generaliter dicitur: † quod alteri nemo ſtipulari poſ- 68
ſit: id parū nobis obſtat: cū omnis definitio in jure noſtro
periculoſa ſit, parumq; abſit, ut ſubverti non poſſit, in ca-
ſibus ſc. exceptis: *l.omnis definitio.de Reg.Iur.in quibus regula*
prodit officium ſuum l.1.eod. Derogatur a. huic regulæ utilita-
tis publicæ cauſſa, propter æquitatē naturalem, & *in l.cum*
qui.5.§.ſi actori.9. de conſtit.pecun.juncta l.quo tutela.73.in fin.de
reg.jur.& in l.avus.33.de pact.

Ad tertium negativæ opinionis fundamentum: quod
nimirū *in l.inter ſocerum 26.§.filia.4. de pact.dotal.dicitur*, ex
pacto filiæ nullam matri quæri actionem: reſponderi
† poteſt cum *Cujac.tract.7.ad Affrican.* matri ibi directam 69
actionem quæri non poſſe, quia regulariter nemo alteri
ſtipulatur rectè *d.l.ſtipulatio iſta.§.alteri.d.l. quo tutela.73.in*
fin.de reg.iur. nec hîc rationes æquitatis occurrūt, ex qui-
bus utilis actio matri dari poſſit. Mater enim in ſpecie
noſtræ legis 26. non defraudatur commodo dotis: quæ
nulla erat, ſicut nec ullæ nuptiæ. Affectio autem perſo-
narum à liberis ad parentes imbecillior: cū † amor nun- 70
quam (ut dici ſolet) reſpiciat retrò, *Menoch.lib.4.præſumt.*
106.n.30. Cujus rei rationem ex *Ariſtot.8. Phyſic.reddit*
Martin.de Caſſarijs in tract. de primogenitura. quæſt. an nepos
ex primogenito præferatur patruo, verſ. ſecundò proba-
tur, quia, inquit, pater habet partem in filio ſuo, non
contra: ad quod allegat *l.iſta quidem.quod met cauſſ & l.fin.*
C.de Curat.furioſ. & aliàs etiam, † cum parentes liberis ſuc- 71
cedunt, turbari ordo mortalitatis dicitur *l.15 princip.de in-*
offic.teſtam. Ergò, non immeritò aliud in filijs quàm in
parentibus placuit. Atq; eadem reſponſio etiam ſufficit
ad l.59.§.fin ad SCt. Trebell. quia & ibi filia erat pacta ut
matri dos reſtitueretur.

Quartò † ne quidem textus *l 4. C. de pact convent. ſuper* 72
dote rectè inducitur ſed, ut antitheſis in illo textu manifeſtè
oſtendit; ideo liberi dotem ibi petere non poſſunt, quia
ſtipulatio ratione formæ ſive ſolennium minus legitimā
interceſſerit: quæ ſi ritè interceſſiſſet petitionem habere
potuiſſent. Tralatitium autē eſt, apud Dd. formam actus 73
præcisè, & ad unguem ſervandam eſſe. *l cum hi.§ ſi. prætor*
de tranſact.l conſtitutio.ad municipal.l. cert.a forma. C.de jur fiſc,

Digitized by Google

Borcholt.tr.feud.c.3.num.9. Anton.de Petracio.ad l.1. de jurejur.
n.239. Et in ſpecie,de ſtipulatione tradit Galiaul.ad l.1.§.ſtipulan-
ti.de Verb.oblig.n.3. Ideoque eâ non ſervatâ, nihil mirum,
quod actus effectum non ſortiatur utpote informis &
inultus: *Borcholt.d.n.9. Everhard.à Middelburgo,in top. legal.in*
loc.à defectu formæ.n.2.& 3. Geil.lib.1.obſerv.124.nu.1. Borgnin.
Cavalcan in tract.de uſufr.mulieri relicto.n.127. & poſt pluri-
mos alios à ſe allegatos *Frider. Pruck.in §.ſolûta poteſtas.c.4.*
mēbr.1.effect.4.n.10.pa.(mihi) 283.Ultimò nō juvatur opi-
nio negativa *per l.pater.23.de pact.dotal.* per illa verba: quos
in poteſtate habebat: nam ea circumſtantiam facti con-
tinent,de quo Affricanus conſultus erat, non deciſionis
74 limitationem. Itaque † concludamus tandem cum
communi Dd.ſententiâ, & hujus noſtræ diſputationis
recapitulationem ſumamus *ex Cujac ad d.l.23.* nimirum
filio emancipato,ſine ullâ diſtinctione facti & juris, vel
ſimplicis ſtipulationis,& conceptæ in caſum mortis pa-
tris,per patrem(codices Colonienſes vitiosè edunt par-
rem)parari utilem actionem.nam & per avum maternū
nepti *d.l.Gajus 45.ſolut.matrim.*& per patruum, qui patris
loco eſt, filio fratris *l.cum quis.37.§.codicillis.5.de legat.3.* &
per matrem filio:*l.Publia.26.depoſ.*paratur.Et ad ſummam
affectioni & voto parentum,vel eorum, qui parentum
locum obtinent, erga liberos hoc datur, ut eis pa-
rent utiles actiones, licet eos non habeant in poteſta-
te, quod tamen affectioni liberorum non datur ſimili-
ter *d.l.59.ad SCt.Trebel.* Hucuſque Cujacius. Cum hac
75 † ſententiâ etiam uſus hodierni temporis convenit, qui
à ſcrupuloſis ſtipulationum ſolemnitatibus magna ex
parte receſſit. Iis autem inter alia introductum erat, ut
quis ſibi ſtipularetur, quod ejus intereſſet:& ideo inuti-
lem jura civilia cenſent ſtipulationem, quæ alteri per al-
terum fit: at hanc rationem jure naturali ceſſare, ait in
ſpecie *Covar. in relect.ad c.quamvis.part.2.rubr. de jurament.*
confirm.pact.§.4.num.3. quod etiam de jure civili verum
eſſe puto per ſupra dicta. Abſque dubio igitur & æqui-
tatem illam naturalem ab affectione perſonarum de-
ſumtam,& laxata ſtipulationum veterum ſolemnia, ita
hodiè interpretabimur,ut filio emancipato, cæteris pa-
ribus rectè pater ſtipuletur vel paciſcatur. Quod tanto
76 fortius dicendum, † cum etiam emancipationum vete-
rum ſolemnia hodiè ceſſent:adeò, ut ne quidem judicis
aditione opus ſit; ſed ex ipſo facto,putà, per matrimo-
nium,aut à menſa,domicilioque paterno ſeparationem,
emancipatio colligatur,de qua generali conſuetudine
Germaniæ atteſtatur *Zaſ.in l.utrum turpem.num.4.de Verb.*
obligat.Suhard ad rubric. C.qui ad autti.num.7.Caao d. cap 15.
num.114. quod jure Saxonum disertè ſtatutum eſt. Landrecht
lib.1 artic.11. Wann ſich die Kinder nach der Mutter Tod/
oder noch bey ihrem Leben von dem Vatter ſcheiden. ſoll
ihn der Vatter ihr Mütterlich Gut wider geben / (id eſt,
quando filij poſt mortem matris, vel etiam matre vi-
vente, à patre ſe ſeparant, tunc eis pater bona materna
reſtituere tenetur) & in filiâ nupta nominatim Landr.
lib.3.artic.31. Wann ein Mann ein Weib nimet/ſo nimbt
er ſie in ſeine Gewehr / vnnd all jhr Gut in rechte Vor-
mundſchafft / (quando maritus ducit uxorem, tunc
fit uxoris curator, & omnium ejus bonorum admini-
ſtrator.) *Auctor different. Iur. Civil. & Saxon.lib.2. differ.36.*
aliàs 31. & probant Novella Conſtit. Electoral.part. 2.conſtit.10.
77 Ita & † peculiare ſtatutum Civitatis Francofurtenſis ad
Mænum loquitur indefinitè Franckfurtiſche Reforma-
tion: *part.2.tit.* von Contracten in gemein: Wenn ein
Vatter ſeine Kinder/ſo jhr manliches volkommenes Alter
erreichet haben/ ehelichen / mit einer gebührlichen Ehe-
ſtewer außſtattet/ dieſelben auch darauff von jhm dem
Vatter abgeſchieden jhre eigne Haußhaltung vnd Hand-
thierung angeſtellet/eigen Hauß / Fewer vnd Rauch hal-
ten/daß ſolches vor eine rechte emancipation zuhalten/ ꝛc.
78 Idem apud † Hiſpanos lege Regia ſancitum eſt, teſte
Covar. in epit. lib. 4. decretal. part. 2. cap. 7. §.1. num. 13.
Pinel.in l.1. C.de bon.matern.part.1.num.34. Franc.de Chaldas
in l.3.C.de in integr.reſtit.verb.ſine curatore.num.86. Et appa-
ret inter *ll.Tauri.l.48.ibidemque Gomez* ſaltem effectivè:
quia pater liberis in matrimonio conſtitutis jubetur re-
ſtituere uſumfructum adventitiorum. Idem etiam in
Tholoſano ducatu obſervari ait *Guil. Benedict. in c.Raynu-*
tius.verb.uxorem.deciſ.1.n.79.de teſtam.& de Gallis indefini-
tè affirmat *Bodin.lib.1.de rep.c.4.pag.mihi 25.*Unde rectè di-
citur *tit.C.de bon.matern.*& de bō.quæ liberis hodiè in illis
provincijs, in quibus hæc conſuetudo obtinet, non ob-
ſervari. *Schneidw.ad tit.Inſtit.quib.mod.jus patr.poteſt.ſolvat.*
§.ſed etſi.n.8. Sunt & † alij hujus conſuetudinis effectus: 79
ut nimirum,in locis,quibus illa viget,ex eo ipſo, quod
pater aſſignavit portionem bonorum filio, & eum à ſe
dimiſit,emancipatio arguatur,ut rectè reſpondit *Cephal.*
conſ.587.n.10.& 11.lib.5. quicquid poſt *Rimimaldum ſenio-*
rem conſ.108.num.16.lib.1. contradicat *Menoch. lib.6.præ-*
ſumt.55.n.9. Hoc enim factum de generali locorum ple-
rorumq; conſuetudine ſucceſſit in vicem veteris ſolen-
nitatis: atqui per illam ſolennitatem induceretur plena
probatio emancipationis. Per factum igitur,quod taci-
tè in locum ſolennitatis ſucceſſit, ad minimum præſum-
tio induci debet: cum & aliàs regulariter † ſurrogatum 80
ſapiat naturam ejus,cui ſurrogatur: *argt. l. cum biſextum.*
98.ibique God.num.10.de Verb.ſign. arg.l.ſi ex lapidicinis. de jur.
dot.l.ſi ipſa.quod met.cauſſ. l.ſi cum quis. §. injuriam ſi quis caut.
in judic.ſiſt.l.1.§.ſed etſi.C.de rei uxor. act. maximè, cum ita
ſurrogatur,ut prorſus prioris vicē ſuſtineat, ut poſt *Bald.*
in l.venditor,per illum textum de heredit.vel action. vend. Socin.
regul.475.& alios eleganter exemplificando declarat God.d.num.
10.Ludov.Fachſ.(poſt conſil. Modeſt. Piſtor.)conſil.10.num.8. &
9.Hartman.Piſtor.part.2.quæſt.20.n.28.& ſeqq. & quæſt.21.n.
15.& 32.& quæſt.38.num.53.& ſeqq.

Sed ex his amœniſſimis digreſſionibus,quæ opinione
longius nos tenuerunt; revertamur ad perſonæ variam
ſignificationem alijs exemplis declarandam.

Occurrit igitur † id, quod perſona nonnunquam in 81
jure noſtro Emphaſin habet ad dignitatem quandam
exprimēdam, non tantum cum epitheta id volunt, ut in
perſonis Clariſſimis, Illuſtribus & alijs,quæ in jure paſ-
ſim nominantur: ſed etiam cum ſimpliciter ſubſtantivo
alicui vox perſonæ adjicitur. Huc reducemus elegans
exemplum *in l.liberto.9. de obſeq.par. & patron. præſtand.*ubi
*Vlpian.*ait,† Liberto & filio ſemper honeſtam & ſanctā 82
perſonam patris ac patroni videri debere: ubi patris &
patroni,qui aliàs dicuntur, dignitas emphaſi vocis au-
getur,cum perſona patroni & patris nominatur. Sem-
per,ait lex noſtra, ut intelligamus, nec manumiſſione
ſervi,nec emancipatione filij tolli debitum pietatis,reve-
rentiæ,obſequij:*l.1.eod.obedientia etiam.l.1.2.de juſtit.& jur.*
quam gratam voluntatem *Cic.pro Plancio:* aliàs ex uſu la-
tinæ linguæ uno verbo, pietatem appellamus. Unde
Æneam ſuum pium cognominavit Maro,qui poſt captā
Trojam libertate à Græcis, & facultate quidquid vellet
efferendi impetratâ,patrem Anchiſen,ſenio confectum,
inprimis humeris extulit:adducto ſimul filio & dijs pe-
natibus.*Natal.Comes lib.4.mythologiar.cap.13.* Semper, in-
quam,ſancta debet liberto & filio videri perſona patro-
ni & patris: quia ſanctio juris civilis tollere non potuit
juris naturalis æternam, ſibiq; ſemper conſtantem præ-
ceptionem. *§.ſed naturalia.Inſtit.de jur.nat.gent.& civil.* qua
parentes † videmus etiam unanimi honeſtarum gētium 83
inſtituto honoratos eſſe: quia natura hoc docet, quæ à
nemine penitus poteſt ignorari. *Menoch.lib.2.de arbitr.*
judic. quæſt.cent.2.caſ.194.num.8. & ad ejus præcepti ob-
ſervationem, ut omnes tanto ardentiore ſtudio invita-
rentur; quippe quo violato,fundamentum humanæ ſo-
cietatis labefactari neceſſum eſt; inde factum; ut hoc
unum & ſolum præceptum in lege divinâ & morali,quę
eſt explicatio legis naturæ, promiſſionē vitæ annexā ha-
beat; honora patrē & matrē; ut ſis longævus ſuper terra.

Exod.

Exod. c. 20.*verſ.*12.*&* 21. *verſ.*17. *Levit.* 19. *verſ.* 3. *&* 20.*verſ.*
9. *Deuter. c.*5.*verſ.*16. *& c.*27.*verſ.* 16. *Proverb. c.*23. *verſ.*22.
Matth. cap. 15. *verſ.*4. *& c.*19.*v.*19. *Epheſ. c.*6.*verſ.* 10. *Coloſ. c.*
3. *verſ.*20. Vnde ſanè multa incautè à pleriſque Dd. ad-
do etiam impiè ſcripta intelligi & dijudicari poſſunt. In
84 quibus eſt illud facile primum : An † parentes hoſtes
Reipubl. à filijs jure occidantur? quod nimis indefinitè
affirmat *Bartol. in l. ſi adulterium. §. liberto ad l. Iul. de adul-
ter. Imol. in l. triticum. de Verb. oblig. Salic. in l.* 1. *C. de his qui par.
vel lib. quod Bartol. d. loc.* & alij etiam ad exbannitum civi-
tatis multo pejus extendunt. Moventur hi omnes per
l. minimè. 35. *de religioſ.* ubi Marcellus Iĉtus ait: minime
majores lugendum putaverũt eum, qui ad patriam de-
lendam, & parentes & liberos interficiendos venerit:
quem ſi filius patrem, aut pater filium occidiſſet, ſine
ſcelere etiam præmio afficiendum omnes conſtitue-
runt. Ab hac ſententiâ toto genere diſſentit *Ioan. Bodin.
lib.* 1. *de Reipubl. c.* 4. & indefinitè negat ullam eſſe juſtam
cauſſam, qua parentibus vim inferre liceat; quod o-
mninò probare videtur noſtra *L. liberto.* 9. cum dicat,
ſemper filio perſonam patris debere videri ſanĉtam &
honeſtam: idque etiam ſi inhoneſta ſit, ut Accurſ. rectè
adnotat. Cæterum, cum lubricus ſit & præceps hic lo-
cus, puto accurate diſtinguendos eſſe aliquot caſus.
85 Primus † caſus igitur ſit in exbannito alicujus ci-
vitatis, noſtri vocant: **der in der Unteracht iſt:** quales ſunt
banniti in Italia: eum, certum eſt, amittere jura ejus ci-
vitatis, in qua bannitus eſt: ſed tamen retinere ea, quæ
ſunt juris communis civilis: *Angel. Aretin in §.*1. *Inſtit. quib.
mod. jus patr. pot. ſolv.* ubi pro hac ſententia Imolam & Sa-
licetum allegat : at patria poteſtas juris civilis commu-
nis: rectè igitur *Bald. Angel. & Alexand. in l. ſi cum dotem. §.
patri ſolut. matrim.* docuerunt, talem non liberari per
hoc, vinculo patriæ poteſtatis; etſi contrarium reſpon-
derit *Pariſ. conſ.*157. *num.* 20. *lib.* 4. & immerito de hoc du-
bitare videatur *Menoch. lib.* 1. *arbitr. judic. quæſtion. caſ.* 90.
num. 45. Ergo hoc caſu indubitate dicendum talem Rei-
publ. hoſtem non eſſe: nec patrem â filio occidi poſſe:
ſicut nec libertus patronum in adulterio uxoris ſuæ
deprehenſum jure occidit: ita rectè *Angel. in d. l. ſi adulte-
rium. §. liberto. Dec. in c. Eccleſiarum num.*14. *de conſtit.* & poſt
multos à ſe allegatos. *Menoch. d. caſ.* 90. *num.* 43. *& ſeq.*
adeo ut contrariam Bartoli & aliorum opinionem jure
impietatis plenam eſſe dicat *Iul. Clar. lib.* 5. *Sentent. §. ho-
micidium. verſ. ſed hic quæro.*
86 Secundus caſus † ſit in exbannito Imperij: **Der in des
Reichs oder in der Oberacht erklåret iſt.** Hic etſi amittat
ea, quę ſunt juris civilis, ut ꝓ civiliter mortuo reputetur,
utut omnes obligationes, juramẽta, pacta & actiones, ex
ejus parte caſſa, irrita & penitus nulla ſint, ut patet *ex Cõ-
ſtit. de pac. publ.* & ordinatione Cameræ Imperialis *part.* 2.
tit. 9. *§.* 2. latè & eleganter *Geil. lib.* 2. *de pac publ. c.* 12. *per tot.*
adeoque etiam illam poteſtatem, quam jus Romanum
patri tribuit in filium amittat, tamen non amittit illius
patriæ poteſtatis fundamentum, quo ex naturæ inſtin-
ĉtu filius patri ad officia tenetur, cum id vinculum aliis
omnibus vinculis, putâ quibus tenetur pupillis, clienti-
bus &c. anteferatur. *Angel. lib.* 5. *Attic. noct. c.*13. Ad id pro-
bandum facit optimus textus *in Novel.*12. *c.* 2. ubi liberi
legitimi patris, qui deinceps inceſtas nuptias ſciens cõ-
traxit, ſolvuntur quidem vinculo poteſtatis patriæ: ſed
tamen quia paternam ſucceſſionem accipiunt, juben-
tur patri neceſſaria adminiſtrare. Ratio additur. Etſi e-
nim legum contemtor, & impius eſt, tamen pater eſt:
& adhuc igitur, ut inquit *d. L.* liberto, ejus perſona filio
ſancta videri debet: & per conſequens, licet ita banniti
vita proſcripta eſſet, ut hodie fit, in banno delicti, **daß
der Aechter / vnd ſein Leib vnd Leben jederman erleubet
wirdt:** tamen talis non vere, ſed per fictionem juris, ho-
ſtis dicitur, & nullo modo excuſaretur filius à crimine
parricidij, patrem ita bannitum occidens, cum alias ejus
delicti tanta habeatur atrocitas, ut etiam non conſuma-
tum puniatur. *l.* 1. *in fin. de Leg. Pompei. de parricid.*
Tertius † caſus eſt in eo, qui in diffidatione, ſive 87
bello civili alteram partem re, vel conſilijs adjuvat, cõ-
meatum importat, quo nomine meminerimus ante
paucos annos † Hamburgenſes à Regina Angliæ pro 88
hoſtibus habitos, & naves ipſorum captas eſſe, quod
commeatum & alia pro antiquo more commerciorum
maritimorum in ditiones regis Hiſpaniæ, cum quo illa
tum bellum gerebat, intuliſſent: idque Anglorum legi-
bus majeſtatis contineri autor eſt *Bodin. d. c.* 4. Si igitur
tale aliquid â patre geratur cum ijs, qui etiam Chriſtia-
ni ſunt, ut ab Hiſpanis ad Anglos vel alios Chriſtianos
qui tamen præcedente publicâ diffidatione bellum in-
vicem gerunt, tranſeundo adhuc dicendum, patrem
propriè hoſtem non eſſe: *l. hoſtes* 24. *de capt. & poſtlim. re-
verſ.* nec tali bello inter Chriſtianos captos in ſervitutem
redigi *l. ſi quis.* 21. *§.* 1. *eod.* Sed ex antiquiſſima conſuetu-
dine præſtitâ redemtionis pecunia, quam λύτρον Græci
nos hodie vulgo **Rantzon** appellamus, vel permutatio-
ne captivorum veniam recedendi impetrare. *Alciat. l. ho-
ſtes* 118. *de Verb. ſignif. num.*3. *Covar. in c. peccatum. part.* 2. *§.*
11. *num.* 9. *de Reg. Iur. in* 6. Itaque nec in eos jure belli ſævi-
endum, ac per conſequens etiam hoc caſu nulla ſatis
juſta cauſſa erit, quæ filium â parricidio excuſet, cum &
hic non niſi impropriè hoſtis dicatur.
Quartus † denique caſus eſt, cum pater perduel- 89
lionis reatum contraxit, verbi gratiâ: rempubl. hoſtibus
prodendo: Seditionem in Republ. concitando, aut a-
liud quidvis ad Imperij ſtatum moliendo. *l.* 1. *§.* 10. 11. *l.
ultim. ad Leg. Iul. majeſtat. ubi VVeſſenb. parat. num.* 5. *l.* 6. 7.
C. eod. ubi Cujac. in paratit. & ad Paul. lib. 5. *ſentent. tit.* 29.
maxime, ſi inde quid geratur cum hoſtibus Chriſtianæ
Reipubl. verbi gratiâ: Turcis, cujus generis transfugæ
patriam nobis omnibus communem hoſtiliter oppu-
gnantes in finibus Hungariæ & Croatiæ Pribecci appel-
lantur: talis pater etiamſi verè fiat hoſtis reipubl. *d. l. ho-
ſtes, ibidemque Dd. de verb. ſignif.* tamen adhuc dicendum,
niſi extrema defenſio hoc exigat, â filio impunè non
occidi debere: idque propterea, quia jus illud, quod pa-
renti parere nos jubet; vnde deſcendit, ut ejus perſona
nobis ſemper ſancta videri debet, jus illud inquã nimirũ
naturæ prius eſt & antiquius jure gentium, quo bella
introducta ſunt. In † univerſum autem verum eſt, infe- 90
riorem legem cedere ſuperiori.
Quintus † igitur & ultimus caſus eſt, cum pater 91
manifeſte perduellis, vel ad hoſtes Chriſtiani nominis
digreſſus venit ad patriam delendam, ad parentes & li-
beros interficiendos, (quæ verba ſunt *d. l. minimè* : &
† quidem cum effectu intelligenda) tum, ſi filius, pa- 92
trem occidiſſet, ſcilicet defendendo ſe, ut *in d. L. minimè*
rectè ſubaudiendo intelligit Accurſius, ſine ſcelere hoc
fieri intelligitur. Cujus rei ratio â Dd. quantum video,
non deprehenſa, hæc eſt, quod in conflictu juris natu-
ralis ea lex prævalet, quæ ſalutem Reipubl. concernit.
Iam vero hic â parte patris eſt lex naturæ, quæ filium
vetat aliquid in caput patris moliri: â parte filij conjun-
ĉtim militant, tum, cauſſæ favor, propugnatio nempe
patriæ (quam tamen ſolam ſufficere non puto) tum,
defenſionis neceſſitas, quæ itidem â natura eſt prodita:
*L.*3. *de juſt. & jur.* In hoc conflictu juris naturæ, ut filius ſe-
ipſum Reipubl. & ſe cum Rempubl. pro ea parte ſaltẽ,
qua defenſionis neceſſitate allatâ cogitur, ſervet, fit, ut
præceptum de pietate erga patrem ſit ſupremæ legi,
ſaluti nempe publicæ poſtponendum. Atque ita diſtin-
ctè explicanda ſunt ea, quæ contra Bartoli opinionem
diſputant tum veteres *Abbas in c. pervenit. de immun eccleſ.
Ripa in l. fin. C. de revocand. donat. quæſt.* 23. *Dec. in d. c. quia in
Eccleſiarum. n.*14. *tum, ex recentioribus: Fortunat. Gracia in d.
L. veluti* 2. *de juſtit & jur col.*1. *verſ. conſidera. Covar. in epit. decret.
de matr. part.* 2. *cap.*7. *§.*7. *num.* 8. *& in epit. de teſtament. c.* 16.

nu.13. ad quod facit etiam *l.1.§.1. & generaliter de Ventr. inſpic.* quæ ait, filium non tantum parenti, cujus eſſe dicitur, verum etiam reipl. naſci: quod ex Platonis Catone *Cic.1. de offic. retulit*: & cum aliorum autorum, in eandem ſententiam dictis transſcripſit *Stobæus ſerm.37.* & quo ſolo caſu ſententiam Bodini negantem indefinitè cum *d. l. minimè*, nos limitare oportet. Nec verendum eſt, ut hic ipſe caſus, de quo loquimur, pietati Chriſtianæ adverſetur; cum disertè & generatim dicatur: Deo magis obediendum eſſe, quam hominibus: *Actor, c.5. verſ.32.* Dei autem præceptum ſit: Ne occidas: nimirum, neque te, neque alios: & cum ordinata charitas à ſe ipſo incipiat; utique qui tali caſu occidere apertiſſimum perduellionem malit, quam ſe occidi, atque rempubl. ſuo præſidio denudari, is ne quidem contra divinum præceptum feciſſe fuerit exiſtimandus. Atque juxta hunc caſum intelligi & accipi debet, illud dictum à *Cicer. lib.3. offic.* quod huc allegant *Menoch. d. caſ.90. num.4. & Covar. d.c.16. num.3.* Quid? ſi tyrannidem occupare, ſi patriam prodere conabitur pater? Silebit ne filius? Immò vero obſervabit patrem, ne id faciat: ſi nihil perficiet, accuſabit, minabitur etiam ad extremum: ſi ad perniciem patriæ res ſpectabit, patriæ ſalutem anteponet ſaluti pa-
93 tris. Vbi hoc † notandum, quod ait *Cic.* Si nihil proficiet filius monendo, accuſabit: id reſpicere haud dubiè ad veterum judiciorum publicorum ſolennitatem, ubi cuivis de populo, (utpote in quo ante mutatam Imperij formam jura majeſtatis erant) accuſare licebat: Ergo & filio; cum vulgo proditum ſit, patriam poteſtatem in ijs, quæ juris publici ſunt non attendi. Sed mutato hodie Imperij ſtatu & jure majeſtatis in Principem ſive Imperatorem Romanum translato, nimis inconſideratæ hinc Dd. noſtri ſuum illud axioma extruxerunt: in criminalibus nec patri nec patrono debitam reverentiam conſiderari: quod perinde eſt, ac ſi dicerent, in omni delicto, (hodie enim ſaltem conſuetudine fiſcus omnia ſibi vindicanda ſumit, atque ita pœna delicti regulariter non læſo, ſed reipubl. applicatur) vindicando licere filio patrem accuſare: atque alia quævis, quæ in iſto proceſſu judiciario per alios fierent, peragere, debi-
94 to pietatis & venerationis non attento: † cum aliàs ne quidem ulla famoſa actio, ne quidem in factum, filio contra patrem detur: *l. non debet de dol. l. apud Celſum. §. adverſus. de doli exc. Novell. 155. c.1. Bart. & Dd. communiter in l. 1. rer. amotar. l.1. §. interdum hoc. de vi & vi armat.* Vnde pro
95 † conſectario deducimus: contra parentem vi invadentem prædium filij, non eſſe locum remedio *l. ſi quis in tantum. C. unde vi.* ut rectè concludit *gloſ. ibid. Bartol. num. 9. Salic. col. 2. verſ. quinto quæro. Menoch. remed. 9. recuper. poſſeſſ. num.51.* cum actio inde deſcendens ſaltem de facto infamet: & huic ſententiæ quam communem fatetur & ſequitur *Ripa in c. ſæpe de reſtit. Spoliat. num.81.* fruſtra reluctantur *Alberic. Bald. & Angel. ibid.* præter ſupra dictum axioma moti generalitate *d. legis ſi quis*: cum tamen notiſſimum ſit generalem diſpoſitionem ſemper præſupponere habilitatem perſonarum, ut in noſtro caſu in ſpecie poſt *Ripenſ.* monet *Menoch. d. remed. 9. num.53.* Quin hæc etiam, quæ paulo ante de proprio & unico caſu *d. l. minime.35. de religioſ.* diximus ita, ut explicavimus, præciſe accipienda, neque temerè pro vitioſis cupiditatibus amplianda ſunt, ne, (quod graviter ſcribit *Bod. d.c.4.*) parricidis non modò veniam proponere; ſed etiam licentiam reliquis id audendi tribuere, eoſque ultro ad necem paternam ſpecie publicæ utilitatis, invitare videamur. Idem de alijs injurijs parentibus minimè inferendis dictum volo.

96 Nullo † modo igitur ferenda eſt limitatio, quam *Ripa in d. l. ſi. C. de revoc. donat. quæſt. 19.* facit, atque pro ſingulari refert *Gerard. in ſuis ſingularibus. ſing. 2. ſequitur Covar. d.c.16. n.12. in fin.* ut nimirum id, quod inter cauſſas exhæredandi filij primo loco refertur, ſi patri manus intulerit, *Novell. 115. c.3.* id locum non habet indiſtinctè, ſi filius ſeipſum defendendo, patrem percutiat: ad quod male adducunt *l. qui percuſſorem ad leg. Corn. de ſicar.* quippe cum hic habilitas terminorum deficiat. Summa enim affectio perſonarum præſumtionem hoc loco inducit, quod non occidendi, ſed caſtigandi animo, jure patriæ poteſtatis divinitus ſibi tributo, pater in filium utatur, ut à fortiori *ex l.5. §. fin. ibi*: quia non faciendæ injuriæ cauſſa: ad *Leg. Aquil.* rectè argumentari poſſumus: atque ideo pater etiam † caſtigando optimè conſultum velle 97
videtur: cum & alias de patris bonitate & amore erga filium lex ita multum confidat: ut patri adminiſtranti bona filij minoris alienare, ſine prætoris decreto permittat, ut late tractat, & communem eſſe teſtatur *Octavius Simoncellus tract. de decret. in alienat. bonor. minor. lib.3. tit. 8. num.9.* Itaque hæc præſumtio, niſi liquidiſſimis probationibus infringatur, ſemper faciet, ut etiam repercutiendo gravem injuriam patri filius intuliſſe, atque adeo propterea jure exheres ſcribi videatur *per d. Novell. 115. c.3. juncta l.1. §. ſi filius. de obſequi. par. & patr. præſtand. & juncta l. liberto. eod. tit.* quæ ſemper honeſtam & ſanctã perſonam patris & patroni filio & liberto videri debere tradit. Viciſſim autem tali caſu, quem *ad d. l. minime* ſupra expreſſimus, multo magis verum eſt, filium impunè occidi à patre. Inde tamen male Dd. confirmant vulgarem opinionem: quod pater filium exheredare jure queat, etiam propter alias cauſſas, quam quæ in *Novell. 115. c.1.* exprimuntur, nempe propter ſimiles cauſſas vel majores: ad quod utuntur exemplo hujus legis utpote ſi filius veniat ad delendam patriam. Male, tum enim exheredatione nihil opus eſt: cum talis filius jam ſit hoſtis, quo cum teſtamenti factio non eſt: itaque tali filio tacite præterito teſtamentum nullum erit.

De liberto unicum quoque adjiciamus. Is † igitur 98
etſi libertatem manumiſſione conſecutus eſſet, adhuc propter ingratitudinem revocari à patrono in ſervitutem poterat, etſi vindicta manumiſſus, adeoque libertatem ſolidam, quam vocat Plutarch. in Poplicola, juſtam & pleniſſimam quam vocat *Juſtin. in §. libertinorum. Inſtit. de libert. & in l.1. §. ſin autem ſocrm. C. de commun. ſerv. man.* hoc eſt, libertatem & civitatem ſimul adeptus fuiſſet: ut prorſus improbanda ſit quorundam traditio, qui putant, libertatem vindictâ datam ideo ſolidam appellari, quod taliter manumiſſi ingrati in ſervitutem revocari non potuerint, quod *Alciat. lib.3. c.14. ſylv. Aldobrand. ad d. §. libertinorum. num.21. Cujac. lib.10. obſerv.33. e autoritate. Cornel. Tacit. lib.13.* tradidere. Sed huic diſtinctioni obſtant multa loca legum & autorum, ubi indiſtinctè de revocatione libertorum ſcriptum eſt: ut *in l. ſi mulier. quod met. cauſſ.* ubi generaliter indicatur, libertam ingratam potuiſſe de ſtatu ſuo periclitari: & verba illa: *hunc metum ſibi ipſi infert.* rectè interpretatur Accurſ. ibid. quod non ſuccurratur ei beneficio reſtitutionis, quæ ſeipſam ſua culpâ in neceſſitate poſuerit, ſive in periculum ſtatus conjecerit. *ad d. l.6. de in integr. reſtit. ubi ipſe Cujac. paulò ante fin.* indiſtinctè beneficium hoc patrono ex *l. Ælia ſentia* datum tradit: & quod idem Athenienſes patronis dederunt, rectè notat, citato ad hoc *Val. Max. lib.2. c.1. add. eund. lib.5. c.3. circ. fi. ita indefinitè etiam loquitur Sueton. in Claud. c.25.* ejus Imperatoris temporibus ingratos, & de quibus patroni quererentur in ſervitutem revocatos; quod temporibus etiam Theodoſij Imp. duraſſe colligitur ex loco B. Ambroſij *in lib. de Iacob & beata vita. quem Cujac. ad d. l.6. in fi.* adducit, & qui itidem indiſtinctè loquitur. Ita libertatem, inquit, accepiſti, ut meminiſſe manumiſſoris debeas, ut patrono tuo noveris legitimum obſequium deferendum, ne ab ingrato revocetur libertas. Hæc ille. Et in ſpecie Conſtantinus *Imp. l.2. C. de libert. & eor. lib.* libertinum vindictâ manumiſſum, ſi ingratum ſeſe patronis exhibuerint, etſi poſtea pœnitentiâ dignum ſe præſtiterit, ut ei civitas Roma-

na red-

na reddatur: non prius vult beneficio libertatis frui, quã ſi hoc patronus ejus oblatis precibus impetraverit. Tot
99 igitur fide dignis autoribus aſſerere hoc malim: † quã ſolum Cornel. Tacitũ ſequi, *qui d. lib.* 13. quo deſcriptæ res geſtæ in Neronis tempora incidunt vindictã libertos non potuiſſe in ſervitutem retrahi: in quo aut falſus eſt, *ut ibid. in addition. ad Alciat.* & ſequi videtur *Coraſ. in prælud. l. frater.* 38. *de condict. indebit. num.* 31. *Frideric. Pruckm. tract. ſoluta poteſtas. c.* 2. *n.* 149. *in fi.* aut mos ille mox abditus eſt, ut de omnium libertorum ingratitudine extra ordinem agi cœperit: quod leges adductæ ſatis evidenter oſtendunt. In his igitur exemplis demonſtratum nobis eſt, perſonæ vocabulum voci patris & patroni additum ſignificare dignitatem illam, quam natura vel lex patri ac patrono tribuit. Et quidem apud Claſſicos Scri-
100 ptores eò extenſa eſt hæc ſignificatio, † ut quodvis ſchema, ſive habitum ſcenicũ quo hiſtriones ad repræſentandam hanc vel illam perſonam uterentur, perſonam etiam appellarent. Sic Neronem perſonatum tragædias cantaſſe autor eſt Sueton. in ejus vita c. 21.

101 Ad hanc ſignificationem accedere videtur id, quod Vlpian. ICtus *in l. fundi* 17. §. *item conſtat.* 9. *de action. empt.* emtioni villæ ait accedere etiã perſonas, ex quarum roſtris aqua ſalire ſolet: ubi perſonas non ineptè parvas imagines interpretatur Accurſ. qui ſalientes vel ſilvani veteribus, vel etiam Tullij dicti ſunt, ut ex Feſto & alijs docet *Cujac. lib.* 11. *obſervat.* 2. *& lib.* 14. *obſerv.* 13. Roſtra autem haud dubie intelligit ibi Vlpian. prominentes ex illis perſonis ſive ſilvanis Siphunculos, ut vocat Plin. Iunior, quæ Varroni & Senecæ ſunt epiſtomia, unde aqua exilit: per ſimilitudinem ita dicta ab illis roſtris: quæ avibus pro maxillis natura dedit, ut poſt Ariſt. loquitur *Franciſc. Marius Grapaldus in lexico de partibus ædium lib.* 1. *c.* 9. & unde alias translatio fit, ad naves, quarum partes in prora exporrectiores & cunei in modum acutæ, Plutarcho ἔμβολα, latinis roſtra dicuntur: ſicut & Vitruvius in vecte lingulam, id eſt, eam partem, quæ ſub onus ſubditur & hypomochlio inſiſtit, roſtrum nominat: & Plinius vectem roſtratum, cujus lingula exporrecto acutiore ferro munita eſt.

102 Vltima † tandem & omnium digniſſima perſonæ ſignificatio eſt Theologorum propria; quam tamen & ICti quatenus ſub jure publico ſacra, incontaminata, & cura propagandi veri ſanctique cultus divini comprehenduntur, ſibi commodatum habent: cum dubium
103 non ſit, † magiſtratum Chriſtianum divinitus conſtitutum eſſe cuſtodem utriuſque tabulæ decalogi, unde & ipſi magiſtratus dij vocantur *pſalm.* 82. *v.* 1. Debent enim amplecti veram religionem, illi hoſpitium & halcyonia præbere & curare, ut pura, ac ſincera doctrina ad poſteritatem propagetur, exemplo Ioſuæ, *de quo Num. c.* 27. *verſ.* 18. 19. *& Ioſ. cap.* 3. *verſ.* 5. *& ſeqq. Davidis, de quo libr.* 2. *Samuel. c.* 6. *v.* 20. 21. *Pſalm.* 2. *verſ.* 10. 11. *Pſalm.* 24. *verſ* 6. 7. *Ezechia, de quo* 2. *Reg.* 18 *verſ.* 3. *& ſeqq.* & aliorum, quorum exempla imitati ſunt ex Romanis et Impp. Conſtantinus Magnus, Theodoſius, Marcianus, Iuſtinianus, & alij, quorum Conſtitutiones ſub *tit. Cod. de Sum. trinit. de SS. Eccleſ. de Epiſcop. & Cleric.* & alibi paſſim extant: &
104 † quorum ſancto ſtudio atque operâ Synodi illæ veteres & oecumenicæ convocatæ determinationem erroribus ſubinde Eccleſiam diſſipantibus dederunt: Sic Conſtantinus Magnus Synodum Nicenam 318. Patrũ, contra Arrium; Theodoſius Senior Conſtantinopolitanum I. patrum 150. contra Macedonium, Theodoſius Iunior Epheſinam, contra Neſtorium, Marcianus Chalcedonenſem 630. patrum contra Eutychen & alij alias ſynodos coëgerunt; etſi igitur magiſtratus in Eccleſia novas leges condere vetatur, *Act. c.* 4. *verſ.* 19. 20. *Gal. c.* 1. *verſ.* 10. tamen muneris atque officij ejus eſt, ſuis legibus divinas, heretico furore oppugnatas, confirmare. *arg. l.* 1. §. hanc legem ſequentes: & paſſim *tit. C. de ſumm. trinit.* & ejuſdem *tit. l.* 4. *ibi*: per noſtra præcepta ſtatuta ſunt. Oſtendit Synodos antiquitus coactas Imperatorum decreto, quod etiã ex actis *concilij Chalcedonenſis act.* 1. liquet. Vide præterea *Evagr. lib.* 2. *hiſtor. Eccl. c.* 18. *acta concilij Epheſini tom.* 1. *concilior. Socrat. lib.* 7. *hiſtor. c.* 33. & poſt alios multos autorem commonefactionis de officio ICti in diſſidijs religionis. Ita poſt † alios *Iuſt. noſter in l.* 5. *C. dict. tit.* 105
doctrinam Chriſtianam cujus fundamentum eſt fidelis agnitio Dei, ut patefecit ſe in verbo, in tribus hypoſtaſibus, quas perſonas dicimus, & una Deitate, ſua ſanctione contra blaſphemias hereticorum munijt: in qua & alijs ejuſdem *tit. ll.* perſona non eſt nuda relatio vel qualitas: ſed ὑφιστάμενον vel ὑπόστασις, eſſentia in ſe ſubſiſtens, ut loquitur Orthodoxa Eccleſia. Ea lex in vulgatis libris deeſt. Anton. Contius è Græcis primus reſtituit, correctiorẽ nuper dedit Leonclajus *lib.* 1. *paratit. antiquor.* quam, quia operæ pretiũ eſt, propter hujus etiã temporis ſcandala in corda omnium verè piorum infigi, ideò huc tranſcribere voluimus, *vid. in Leoncl. p.* 3. Illud verò ex ejuſdem *tit. l.* 4. *incip.* nemo clericus, obiter obſervandum, nemini † licuiſſe olim multitudine præſente de Chri- 106
ſtianâ fide contendere, & turbare populum: quod etiam conſtat ex *l.* 3. *& tot. tit. Cod. Theodoſ. de ijs, qui ſup. relig. & l. damnato* 6. §. 1. *C. de heret.* Nemo, inquam, ne clericus quidem, quem edicto contravenientem *d. l.* 4. Imperator deponi: militem cingulo & dignitate ſpoliari: cæteros, ſi liberi ſint ex urbe ejici, & pro arbitrio judicis caſtigari jubentur. Quæ conſtitutio etiam in actis *concilij Chalcedonenſis tit.* 3. extat.

Cujus † instituti ſaluberrimam rationem & ad ſecu- 107
ritatem vulgi, & ad ſeditionum civilium fontes reſtringuendos aptam, quin etiam cum præcepto *Apoſtolico* 1. *ad Tim. verſ.* 5. *&* 5. apprimè convenientem; Vtinam hæc tempora diligenter obſervarent. Melius profecto afflictiſſimam Chriſti Eccleſiam foris cum apertis hoſtibus: intus cum nequiſſimis hypocritis depugnans, haberet: major ſubditorum erga magiſtratus reverentia: omniũ inter ſe promtiora dilectionis officia eſſent: quæ omnia, (pro dolor) in contrariam pleriſque in locis agi bonis omnes non immeritò deplorant. Quia igitur præter querelas vix ullum remedium huic malo tam late graſſanti ſupereſt, niſi ἀπὸ μηχανῆς Deus ſuam Eccleſiam reſpiciat, placet hunc locum in querela ut graviſſimè ita veriſſimè à Gregor. Buchanano, in Iephtha ſuo ſcripta, concludere:

Nunc quo quis eſt è plebe fermè indoctior.
Auctoritatem aſſumit arrogantius,
Dijudicandi in rebus obſcuriſſimis:
Et pertinaci (quod ferè ignorantia eſt)
Animo tuetur digna ſuſceptum ſemel,
Nec interim æquo expendit examine, mala
An recta ſint, quæ pertinaciter tenet:
Sed cum inter omnes maxime cæcutiat
Cæcus videntes cæcitatis arguit,
Vt, cui peruſta febre fervent viſcera,
Amara cuncta credit, unuſque autumat
Se ſapere, cum deſipiat unus maximè.

RESPONSVM CXI.

Quæſtio.

An fœmina, finito luctu, ad ſecunda vota tranſeuntes, aliquam mereantur pœnam.

SVMMARIA.

1 Secundæ nuptiæ iure divino non ſunt prohibitæ.
2 Mortuo priore marito, mulieri viduæ nubere alii cui velit, nominatim & expreſſe liberum facit ius divinum.
3 Nuptiæ ſecundæ iuri naturali contrariæ non ſunt.
4 Non omnis maris & fœminæ coniunctio iuſta eſt, ſed ea tantum, quam lex probat.

5 Neque gentiam juri ſecundæ nuptiæ contrarientur.
6 Filii unica columna domus ſunt, non itidem filiæ.
7 Reipublicæ plurimum intereſt, conſervari familias.
8 Iure civili mulier primo marito mortuo, ſecundo nubere non prohibetur.
9 Quale tempus luctui præfinitum ſit mulieribus, ſecundo nubentibus.
10 Ratio prohibens ſecundas nuptias, conſiſtit in ſanguinis confuſione.
11 Textus juris civilis, quibus ſecundæ vel tertiæ nuptiæ dicuntur legitimæ.
12 Fœminæ quare progenitæ.
13 Neque jure canonico mulieribus ius intra annum nubendi eſt ſublatum.
14 Effectus prohibitionis ſecundarum nuptiarum.
15 Avarum genus mulierum, ad accipiendum potius, quam dandum proclive: & libidinoſum.
16 Secundæ nuptiæ fœminis permittendæ, ut â luxuria, & prohibita Venere ſibi temperent.
17 Pro affirmativa ſequuntur rationes & argumenta.
18 Non nuptiæ ſecundæ, ſed liberi exſtentes prædictarum pœnarum cauſſa ſunt, nec tam ipſi, quam neglectus eorundem in animo matris ſecundum maritum nubentis exiſtens.
19 Deciſio in contrarium adducta, ex jure divino deſumta.
20 Subſequentes cauſſæ, ob quas ſecundis nuptiis pœna imponitur.
21 Valerius Max de nuptijs ſcribens, ait, multarum matrimoniorum experientiam, quaſi legitimæ cuiuſdam intemperantiæ ſignum eſſe.
22 Dictum Plutarchi io problem. itemque exemplum Muſcovitarum de ſecundo matrimonio: cum annexa conſtitutione quadam, cuius meminit Harmenop.
23 Determinatio iuris canonici, quid eo de jure reiteratis nuptiis ſentiendum.
24 Refutatio dubitandæ rationis, ex natura fœminarum deſumtæ.
25 Ampliationes & limitationes huius materiæ, cum ſimili rationis identitate.
26 Menander, Nullum maius malum noverca, ait, & Horatii ſenſum de novercali odio.
27 Charundas Sibaritis legem tulit, ut qui liberis novercam ſuperinduxiſſet, â conſilio Senatus & patriæ ſubmoverentur.
28 Secunda ampliatio, ubi huius l. 3. C. de ſec. nupt. diſpoſitio, ſimiliter in avo & avia obtinet.
29 Vulgatum Ariſtotelis axioma, quoties unum aliquod de duobus prædicatur, &c.
30 In æquiparatis idem ſemper eſt iudicium.
31 Tertia ampliatio de ſecundis & ſequentibus nuptiis.
32 Quarta ampliatio annectitur.
33 Quid brevi manu donatum cenſetur.
34 Quinta ampliatio, reliquis ſubiecta.
35 Mulier per ſecundas nuptias uſumfructum, ſub viduitatis conditione relictum amittit.
36 Sexta & Septima ampliatio: adiuncta limitatione prima.
37 Tralatitium, quemlibet favori ſuo pro ſe introducto renunciare poſſe: dum modo ſine præiudicio alterius fiat.
38 Quilibet de rebus ſuis ad ſe tantum pertinentibus libere diſponit.
39 Cautio fructuaria ab herede remitti, â teſtatore remitti non poteſt.
40 Limitationis ſecundæ & tertiæ ſubiectio.
41 Huius quæſtionis mens & ſententia Iuſtin. concluſivè.

Ex leg. 3. C. de ſecund. nupt.

AN fœminæ, propter ſecundas nuptias finito luctu contractas aliquam mereantur pœnam, difficilima & dubitationis plena eſt quæſtio: Pro negativâ ſententiâ multæ quidem dubitandi rationes moveri poſſunt: duæ tamen ex illis ſunt præcipuæ: Prima eſt: cum neque divino, neque naturali, neque gentium, neque civili, neque canonum juri; ſecundæ, tertiæ vel quartæ nuptiæ ſint contrariæ. Quæ autem contra jus non ſunt, injuria & delictum non ſunt, ac proinde pœnam mereri minime videntur: cum pœna ſine delicto, non magis, quam effectum proprium ſine cauſſa eſſe poſſit. Quodque ju-
1 ri † divino ſecundæ nuptiæ contrariæ non ſint, probat
textus expreſſus *Levit. 25. verſ. 5. Matth. 25. v. 25. Marci 12. v.* 19. ubi etiam ſeptimæ nuptiæ probantur. Summa hæc eſt: Diſtribuerat Dominus populum Iſraeliticum non in tribus duntaxat, ſed etiam in familias, in quibus cum primogeniti dominarentur, familiæ ex illis cenſebantur, ne in infinitum numerus illarum excreſceret Itaque ſtatutum & hoc erat, ut ſi primogenitus eo uſque vixiſſet, donec ducta uxore, caput eſſet familiæ, & habitantibus ſimul fratribus, conjugii adhuc expertibus, abſque maſcula ſobole decederet, frater ab eo proximus, ſimul in jus primogenituræ, in jus etiam matrimonij ſuccederet, ab eoque relictam viduam ſibi matrimonio jungeret: ita tamen, ut, liberi ex eo matrimonio ſuſcepti, de fratris præmortui nomine cenſerentur. Quemadmodum id latius explicat Beza, in tractatu ſuo de, *repud. pag. 56. 57. Reaſner. 1. Conſultat. juridicar. quæſt. 4.* Mandavit ergo DEVS ſecundas nuptias: quod ſi mandavit: quomodo prohibuit? quomodo pœnis dignas judicavit?
Probat † præterea id ipſum expreſſus textus 1. *Cor. 7. v.* 2
39. ubi D. Apoſtol. Paul. vxor, inquit, alligata eſt lege, quamdiu vir ipſius vivit. Quod ſi obdormiverit vir ipſius, libera eſt ad nubendum cui velit, tantum in domino. Quam B. Apoſtoli ſententiam interpretantes Hieronymus & Auguſtinus dictam libertatem pluribus verbis confirmant: *c. quinimo. 10. c. aperiant. 11. 31. quæſt. 1. hic in cap. penultim. & ultim. cod. de ſec. nupt. Donell. 13. Comment.*
19. circa fin. §. atque hæ perſonæ. Quod † naturali juri con- 3
trariæ non ſint, probat communiſſima naturę vis, omnibus animalibus inſita, quâ, ut ad individui, ita & ad ſpeciei conſervationem quodlibet illorum ducitur. Quæ ſpeciei conſervatio, quia naturæ conſentanea eſt, quomodo medium, quoad illam ipſius cõſervationem pervenitur, eidem conſentaneum non erit. Mediũ autem illud in homine eſt matrimonium, ipſo *Iuſtin.* teſte, *in princ. Inſtit. de jur. nat. gent. & civil.* ibi, quod nos matrimo-
nium appellamus. Neque enim omnis † conjunctio ma- 4
ris & fœminæ juſta eſt, ſed ea tantum, quam lex probat: probat autem lex illam conjunctionem tantum, quæ conjugali affectioni eſt conjuncta: quæque matrimonium eſt & dicitur; nullam præterea. Neque ulla ratio eſt, quare ad primum matrimonium hæc quæ dicta ſunt, reſtringamus: Etenim medium una cum deſtinato deficere debet. Deſtinatum eſt procreatio ſobolis, medium eſt matrimonium: Quamdiu ergo ſpes procreandæ ſobolis ſupereſt: tamdiu matrimonio etiam locus eſſe debet. Et tam in naturæ principiis abſurdum eſt: ſecundas prohibere nuptias: quam abſurdum eſt, primas nuptias duorum, triũ vel quatuor annorum ſpacio definire, neque permittere; ut ad vitæ finem cum primâ uxore maritus, aut cũ primo marito uxor, vivat. Quod ſi per univerſam vitam cum primo marito, cum primâ uxore, licet vivere; quidni eo mortuo, cum ſecundo, & hoc viciſſim mortuo, cum tertio atque ita conſequenter vivere liceat.

Quod † præterea gentium juri ſecundæ nuptiæ cõ- 5
trariæ non ſint: probat familiarum conſervatio & favor, probat rerum publicarum utilitas Finge enim ex primo matrimonio tantum modo ſuſceptas eſſe filias: ſecundã
ducere non licet, abjecta eſt omnis familiæ ſpes: cũ † co- 6
lumna unica filij ſint: filiæ non ſint: Hæ enim maritorũ familiam ſequuntur; & ob id familiæ paternæ finis rectè dicuntur, *l. pronunciatio. 195. §. ſi ff de verb. Sign.* Conſerva-
ri † vero familias plurimum Reipl. intereſt: eoq; nomi- 7
ne multa etiam in familiæ favorem â Legum latoribus paſſim cõſtituta ſunt: de quibus hic dicẽdi locus nõ eſt.

Neque porrò † mulier jure civili, mortuo primo 8
marito ſecundo nubere prohibetur; ſaltem intra tem-
pus luctui definitum: quod olim † decem erat men- 9
ſium. *4. Harmenop. 6 Ovid. 1. & 3. Faſt. Valt. 1. IR. 19. num. 42.* (quibus cõſtabat Romuli annus *Macrob. 2. Saturn. 12. Valt. d. c. 19. a. 43 Con. 8. com. 7. a. 2.*) etiam tum, cum Iulia Miſcella lex rogaretur de qua *Novel. 22. c. 43. loquitur. Gothofr. in l. 2. C. de ſecũd. nupt Borch de grad. p. 80. 81. 118 & ſeqq* Poſtea vero anno duobus menſibus aucto, qui biſſiatus dicebatur, decem etiam mẽſibus luctui præfinitis duobus inſuper aucti ſunt. Idque Gratianus, *Valent. & Theodoſ*

primi

primo conſtituerunt, quorum conſtitutio deſcripta eſt
in l. 1. *C. Theodoſ. eod.* Plane ſi prægnans erat mulier, ſemper
tamen prædictum tempus erat expectandum, etiamſi
divortio matrimonium eſſet ſolutum: taliſque maritus
fuiſſet, qui majorum more non lugeretur. Neque hoc
caſu venia à Principe impetrabatur *l. 10. l. 11. ff. de his, qui
not. infam.* Si non prægnans erat, morteque ſolutum eſ-
ſet matrimonium, taliſque maritus fuiſſet, qui majorū
more lugeretur, tunc quoque expectandum erat tem-
pus prædictum: niſi vel in Monarchico Reipubl. ſtatu à
Principe, vel in Democratico à Senatu venia fuiſſet im-
petrata, *d. l. 11. ff. de his, qui not. infam. l. 1. & 2. C. de ſecund. nupt.
l. 15. C. ex quib. cauſſ. infam. irrog. Nov. 22. c. 43. Cujac. 16. & 60.*
10 *obſerv. 32.* Ex quibus † omnibus apparet, præcipuam
prædictę prohibitionis rationem in ſanguinis confuſio-
ne conſiſtere. Eamque aliæ etiam leges confirmant. Cur
enim Sponſi luctus nullus eſt: *l. 9. ff. de his, qui not. infam.*
nulla certe alia de cauſſa, quam quod per ſponſum ſan-
guis ſponſæ turbatus nondum ſit. Cur item uxoris lu-
ctus non eſt: *d. l. 9. de his qui not. infam.* Eadem de cauſſa
cum nec in hoc turbati ſanguinis metus ſuperſit: *Cujac.
9. obſervat. 17.* Quid ergo, ſi annus ſit elapſus; liberene
vidua ad ſecunda convolabit vota? Secundas equidem
nuptias civili jure permiſſas magis, quam probatas eſſe
putant *Vult. d. c. 19. n. 39. Cujac. in parat. C. de ſecund. nupt.*
11 Immò, juri † civili ſecundas vel tertias nuptias non re-
pugnare exactè probat *l. 1. 2. Cod. d. tit. de ſec. nupt.* ubi ſe-
cundum maritum appellant Impp. Quod ſi maritus eſt
ſecundus, utique & matrimonium eſt ſecundum Pro-
bat id ſuper *l. 8. §. 4. in fi. l. ſi conſtante 9. C. de repud.* ubi dici-
tur: Permittimus mulieri poſt annum nubendi faculta-
tem: Item, licebit mulieri poſt annum ad ſecundas nu-
ptias convolare. Neque ullus eſt textus, in quo injuſti
dicantur liberi, ex ſecundo vel tertio matrimonio nati.
Quod ſi juſti ſunt: ipſæ nuptiæ quomodo injuſtę dicen-
tur? Ex juſto enim non niſi juſtum, itemque ex injuſto,
non niſi injuſtum oritur. *Præterea l. Iul. Imp. quâ cælibes pu-
niebantur l. 1. 2. C. de infirmand. pœnis cælibatus l. quæret aliquis.
135 de Verb. Sign. Robert. 4. Sentent. 14. Alciat. 3. diſpunct. 3. con.
8. com. 1. Præterea l. 2. C. de indict. viduit. tollend. in qua Iuſtin. L.
Iul. Miſcellam* de *viduitate mulierum* latam ſuſtulit, iſdem-
que ad ſecundas migrare nuptias permiſit. Quibus le-
gis diſpoſitioni è diametro quaſi pœnæ ſecundarum nu-
ptiarum repugnant: eo quod & ipſæ ſpeciem quandam
indictæ viduitatis à Iuſtin. improbatam in ſe habeant.
Valdeque notandum eſt, quod *in d. l. 2. C. de ind. vid.* pro
fundamento quaſi correctoriæ ſuæ legis Iuſtin. ſubjicit,
12 dum ait Mulieres ad † hoc à natura eſſe progenitas, ut
partus ederent, maximamque eis cupiditatem in hoc
conſiſtere. Et paulo poſt, augeri rempubl. & multis ho-
minibus legitime progenitis frequentari oportere, &c.

Quibus conſentit, quod *in Novell. 2. c. 3. verſ. optimum. i-
dem. Iuſtin.* tradit. Fæminas, præſertim juvenes, ad nuptias
eſſe proniores, & contra fervorem naturæ, ipſi naturæ
reſiſtere non poſſe: eaſque ideo torquendas non eſſe,
ſed permittendum ijs, ut ad ſecundum maritum acce-
13 dant, & ab omni luxuria ſibi temperent. At † quid de
jure canonico? Per hoc ſimiliter nuptias iteratas proba-
ri ſatis ſuperque apparet ex *c. quomodo. c. aperiat. c. Deus. c.
quod ſi. 31. quæſt. 1. c. 2. extr. de ſecund. nupt.* uſque adeo, ut etiā
ante tempus à jure civili luctui præfinitum nubendi fa-
cultatem viduis permittat. *c. ſuper extr. de ſecund. nupt. Co-
varruv. de matrim. part. 2. c. 3. §. 9. n. 4.* An ergo indiſtinctè ab
omni pœnâ legali permiſſio illa juris Can. liberat? Benè
diſtinguunt poſt *Dd. in l. 1. C. de ſecund. nupt. Bartol. in l. 11. ff.
de his, qui not. infam. Gail. 1. obſerv. 98. n. 8.* pœnas juris civilis
ſimpliciter in odium ſecūdi matrimonii appoſitas tolli,
qualis eſt infamia, non etiam appoſitas in favorem libe-
rorum ex primo matrimonio conceptorum. Quid am-
plius? tum etiam abrogatio Canonici juris deficit, ſi mu-
lier inhoneſtè vivat. *gloſ. in d. l. Liberorum. 11. ff. de his qui no-
tant. infam. Clar. in §. ſtuprum n. 6. Ant. Gabrielius, Roman. 3. cō-
cluſion. 8.* Nihil ne ulterius? Utique nec tum vel canonico,
vel civili jure ad ſecundas convolare nuptias licebit, ſi
partus incertitudo ex iiſdem metuenda ſit: quod tum
fieri videbitur, ſi ex defuncto marito venter exiſtat. Ubi
ergo leviſſima conceptionis ſeſe obtulerint veſtigia,
nullo nec divino, nec Can. jure ſecundas contrahere
nuptias viduis licebit. Licebit autem tum, ubi vel pepe-
rerint, vel gravidas ſe nō eſſe oſtenderint. *Neviſanus lib. 2.
C. Sylvæ nuptialis. n. 47. Vid. tamen Sichard. in rubr. n. 14. 15. 16.
de ſecund. nupt.* ubi negat, quicquā vel à Paulo, vel à Pon-
tifice hac in parte mutatum eſſe. an cum ratione? ipſi-
met judices eritis.

Altera † deinde dubitandi ratio eſt: cum per ejuſmo- 14
di pœnas nuptijs propoſitas, manifeſta delinquendi oc-
caſio inducatur. Etenim † avarum eſt genus mulierum, 15
& ad accipiendum potius, quam dandū: ad obligandū
potius, quam donandum proclive. *l. ſed ſi ego. 4. in fi. ff. ad
SCt. Vellejan. l. ſi à Sponſo. 16. ubi Gothofred.* Eſt inſuper libi-
dinoſum, & ad hoc natum, ut liberos ſuſcipiat & pro-
creet. *d. l. 2. C. de indict. viduit. tollend.* Metu itaque, ne quid
de ſuo amittant viduæ, per pecuniariam pœnam propter
iteratas nuptias ſibi impoſitam, ab iiſdem abſtinebunt,
interim explendæ libidinis cauſſâ, ſeſe proſtituent, &
ſcortationibus clam indulgebunt. Quod ne fiat pluri-
mum item reipubl. intereſt. Potius ergo pœnas ſecun-
darum nuptiarum ſi quæ ſunt, abrogari & remitti, quā,
quæ non ſunt, promulgari & irrogari oportet. *Petr. Gre-
gor. 9. Syntagm. 26. n. 26.* Hancque poſteriorem dubitan-
di rationem ipſe *Iuſtin. in d. l. 2. C. de indict. vid. toll.* ſuppedi-
tat, ubi dicit: Ideo † permittendas eſſe fæminis nuptias 16
ſecundas ut à luxuria; & prohibitâ Venere ſibi tempe-
rent.

Verum his & alijs dubitandi rationibus pro negativa
ſententia adductis & adducendis † non obſtantibus, 17
affirmativā *in l. 3. C. de ſecund. nupt.* ſecuti ſunt. Cujus ſen-
tentia ſive propoſitio generalis hæc eſt: Fæminas poſt
finitum luctū ad ſecunda vota convolantes, omnia oc-
caſione primi matrimonij quæſita perdere. Partes ſive
propoſitiones ſpeciales duæ ſunt: una: A marito quæſita
mulierem perdere: Altera: à liberis primi matrimonij
quæſita eadem amittere. Finge enim maritum uxori
propter nuptias aliquid donaſſe: finge eundem eidem
legatum dediſſe: finge eandem eundem heredem inſti-
tuiſſe: mortis cauſſa donaſſe; finge ab inteſtato uxorem
marito, in quartam, vel virilem portionem ſucceſſiſſe:
finge ex filijs matrimonii ſimiliter aliquid donaſſe, le-
gaſſe. Id omne, quale, quantumque ſit, perdere mulie-
rem ſecundo nubentem hoc loco dicitur. Ratio decidē-
di? quia delinquit. Ubicunque vero eſt delictū: ibi pœ-
nam etiam eſſe oportet. At quomodo delinquit mulier?
An quia ſecundo marito nubit? Nihil minus. An quia
per ſecundas nuptias liberos, ex primo matrimonio ſuſ-
ceptos negligere incipit? an quia propter liberos primi
matrimonij ſingula à marito donata accepit? Ita eſt. Idq;
ſolum Gratianus Valentin. & Theodoſ. Impp. *in hujus l.
deciſ.* ſpectarūt. Quibus eadem in ſententia conveniunt
tradita à Conſtantino *in l. lex quæ tutores circa fin. C. de
admin. tut.* ubi, fæminas immoderatas atque intempe-
rantes novis maritis non ſolum res filiorum, ſed etiam
vitam addicere dicit. Adeo ſcilicet effuſus ille erga ſe-
cundum maritum amor animos fæminarum dementat,
ut contra proprium, contra priorum liberorum com-
moda nihil non faciant, maximè à ſecundis maritis
perſuaſæ. Non ergo nuptiæ † ſecundæ, ſed liberi 18
exiſtentes prædictarum pœnarum cauſſa ſunt, nec
tam ipſi, quam neglectus eorundem, in animo matris,
ſecundum maritum nubentis exiſtens. *Nov. 22. c. 40. in
med.* Hancq; explicationem communiter approbant *Br.
in l. 1. C. de ſec. nupt. Innocent. Anton. de Butrio. & Canon. commu-
niter in c. fi. extr. de ſecund. nupt.* ubi addunt, minime odiū ſe-

19 cundo nubentium. Cui † deciſioni non obſtant in con-
trarium adducta. Ac primò quidem divinum jus quod
attinet, ut concedam, nō permiſſas modo, ſed approba-
tas etiam eſſe eo jure nuptias ſecundas, non video, qua
ratione illi repugnent, quæ ab Impp. hic deciſa ſunt. A-
liud quippe eſt, nuptijs ſecundis pænas infligere: aliud
liberorum neglectum punire: qui ut ab illis tanquā ab
efficiente cauſſa dependeat, ut etiam illas propter hunc
neglectum puniri dicamus: multum tamen intereſt, an
in ſe ipſas nuptias pœnā mereri dicamus, an p accidens,
quod eſt exiſtentia liberorum: eorumque neglectus. Et
20 revera non † niſi per accidens nuptias puniri ipſe negle-
ctus probat: qui nuptiarum ſecundarum accidens meri-
to dicitur: Qua conſentit, ſimulque cum nuptijs exiſtit
non per ſe: Per ſe enim ex ſecundis nuptijs exiſtit amor
inter viduam & ſecundum maritum: amor item erga li-
beros ex ſecundo matrimonio ſuſceptos: hiſque ſimilia
ſecundo amori conſentanea: per accidēs reliqua omnia.
Non ergo ipſæ nuptiæ in & per ſe puniuntur: non puni-
tur amor, quem fœmina erga ſecundum maritum, erga
liberos ex ſecundo marito ſuſceptos concepit: ſed con-
temtus liberorum ex primo matrimonio ſuſceptorum:
itē contemtus matrimonij, & mariti prioris, quē ille ipſe
amor ſaltem per accidens in ſe habet: *Nov. 22. c. 40. in pr.
c. 43. verſ. vos igitur*. Nihil ergo contra jus divinum ſtatuūt
Impp. quando pęnas ſecundis nuptiis irrogant. nihil ipſi
contra gentium jus hoc ſuo decreto proponunt: propo-
nerent vero ſi ipſas nuptias per ſe & ſimpliciter pœnis
ſubjicerent: Quod quidem tantū ab ipſis Impp. abeſt, ut
ne ullam quidem pœnam ſupereſſe velint, ſi liberi nulli
ſuperſint, quemadmodum expreſſe verba finalia hujus
legis id demonſtrant. Civile jus quod attinet negari nō
poteſt, permiſſas eſſe eo jure nuptias ſecūdas: Deq; per-
miſſione tantum allegati textus loquuntur. Approbari
vero eas ipſas leges ex Impp. ſive ijs, qui legis condendę
poteſtatem habuerunt, pernego. Neque ullus textus
eſt, ex quo approbatio nuptiarum ſecundarū probetur:
Quin potius multi textus ſunt, ex quib. refutari appro-
batio poteſt. Quid enim illud eſt, quod in hac ipſa lege 3.
matrem per ſecundas nuptias funeſtatam Impp. dicant?
Quid eſt, quod per opprobrium quaſi, *Iuſtinianus in Nov.
22. c. 40. in pr. item in Novell. 22. c. 43. verſ. vos igitur.* Mulieres
per ſecunda vota prius matrimonium, defuncti prioris
mariti memoriā, & denique filiorum caritatem neglige-
re adeoque animam defuncti mariti contriſtare dicunt?
Quid eſt, quod in *lege, his ſolis. 7. C. de revocand. donat.* tra-
ditur, matrē, quæ ad ſecundas tranſivit nuptias propter
ingratitudinem revocare non poſſe donationes prioris
matrimonij liberis factas, exemplo viduæ, quæ inhone-
ſtè vivit? Quid eſt, q *in d. Nov. 22. c. 23. in pr.* Liberi exho-
norati â matribus per ſecundas nuptias dicuntur. Sunt-
que hujus generis alia, quæ omnia hic enumerare nimis
futurum erat longum. Ac procul dubio optimis Impp.
prædicta ſcribentibus & ſancientibus in mentem venit,
21 quod † *Valerius Max. lib. 2. c. 1. de nuptijs agens ſcribit*. Multo-
rū matrimoniorū experientiā quaſi legiumæ cujuſdam
intemperantiæ ſignum eſſe. Hucq; animū & oculos cō-
22 vertens † Plutarchus Problē. 99. quid eſt, inquit, quod
publicis feſtis veteri more, virgines non nubunt, viduæ
nubunt? an quod virginibus decorum, viduis vero mul-
tis præſentibus fœdū nubere? felices namq; ac fauſtę pri-
mæ nuptiæ, ſecundæ vero triſtes ac deteſtandæ. Idē in-
tuentes Muſcovitæ ſecundum quidem matrimoniū cō-
cedunt, ſed vix legitimū putant: tertiam uxorē ducere
ſine gravi cauſſa non permittunt, quartā nec concedūt,
nec Chriſtianū ducunt: teſte Sigiſmundo Libero Barone
in Comment. rerum Muſcovit. Cui Muſcovitarū con-
ſtitutioni plane ſimilis eſt iſta conſtitutio, cujus meminit
Harmenop. lib. 4. tit. 7. qua pmittitur quadragenarijs, ſi nul-
los ex ſecundis nuptiis ſuſcepiſſent liberos, ad tertias ve-
nire, ad prolem habendā, ijs autē qui trigeſimū annū ha-
berent, patitur, etſi ex ſecūdis nuptijs ſuſtuliſſent liberos
propter carnis infirmitatē, quæ in juvenibus plerumq;
major eſt: quartas vero nuptias omnino improbat. Cō-
ſentiunt ijſdē *LL. Longobardicis Novell. Porphyrogeniti* de qua in
jure Orientali lib. 2. tit. περὶ πολυγάμων, qua prohibitū, ne quis
mas vel fœmina quarto ſe marito jungat. Quid † de jure 23
Canonico dicā? Hoc illudē permiſiſſe quidē nuptias ſe-
cundas, minimè vero approbaſſe in confeſſo eſt. Quid e-
nim eſt: quod *in c. de his. 8. 31. q. 1.* ex decreto Concilij Neo-
cæſarienſis pœnitentia ſæpe nubentibus injungitur, pro-
hibetur ve, ne præsbyteri ſecundis nuptijs interveniant?
Quid eſt, q *in c. fi. d. 23. c. 2. c. vi extr. de ſec. nupt.* benedictio,
ſecundas, vel iterataas, nuptias ineuntibus denegatur?
Quid eſt, quod *in c. acutius. c. deinde. c. fi. diſtinct. 26. cap. 1. 2.
3. & fi.* de bigamis nō ordinand. ad ſecunda tranſiens vo-
ta, ad ordines ſacros promoveri nequit: Quid eſt, quod
bigamū clericū percutiens in excommunicationis ſen-
tentiā non incurrat, aliter, quā ſi μονόγαμον percuſſiſſet? *c. ſi quis ſuadente diabolo. 17. q. 4. c. unic. de clericis conjugatis. in 6.
Gregor. 9. Syntagm. 26. n. 16.* quæ omnia ad eū finē allego,
ut oſtendam, minimè Impp. minimè Pontifices unquā
ſecunda vota probaſſe. Quod cum ita ſit, quomodo ci-
vili, quomodo canonū juri contraria ſtatuiſſe *in d. l. 3.* di-
camus. Et ſi maxime probata ab Impp. itemq; â Pontifi-
cibus ſecunda vota diceremus, nondumq; tamē vel exi-
gua ſaltē pugnantia inter ipſos & Impp. noſtros, quorū
hæc lex eſt, duci poſſet: cum non ipſis nuptijs, ſed contē-
tui liberorū prioris matrimonij hæ ipſæ pœnæ ſint pro-
poſitæ. Altera † dubitandi ratio ex fœminarum naturâ 24
refutatur: Etſi enim verū ſit, avaras eſſe mulieres, vix ta-
men in honeſtiorū animis præſertim, eo ſeſe avaritia illa
extendit, ut pecuniam ſecundis maritis pręferant. Quod
nec Conſtantino veroſimile viſum eſt, dū *in l. Lex quæ tu-
tores. 22. C. de admin. tut. circa fi.* tradit, mulieres novis mari-
tis nō ſolum res omnes filiorū; ſed & vitā ipſam tradere.

Venio † nunc ad ampliationes & limitationes. 25

Ampliatur primo legis hujus diſpoſitio, ut locū etiam
habeat in marito, ſi habeat liberos, & aliā uxorē ducat.
Eſtque hîc de re textus expreſſus *in l. generaliter. 5. C. de ſec.
nupt. hic.* quę lex eorundē eſt Impp. Valentiniani & Theo-
doſij, â quibus *h. l. 3. lata eſt: ſeq. Iuſtin. in Nov. 2. c. 2. Novel. 22.
c. 23.* Facit præterea argumentū *Novell. 127. c. 3.* ubi quod
de lucro mulierum ſecundo non nubentiū traditur, in
prioribus etiā locum habere dicitur. Facit tertio *d. Novel.
127. c. 3.* ubi marito & uxori in delictu æquali ſimiles im-
minere debere pęnas dicitur. Facit inſuper rationis idē-
titas, quæ perpetuā identitatem juris in ſe habet. Etenim
in marito, atq; ita in patre non minus, quā in matre de-
ſertionis filiorum ſuſpicio exiſtit. Quod ipſi etiā veteres
probarunt. Quorſū enim & unde illę de odio novercarū
querelę? niſi eas ipſa dictitaſſet experiētia. Bene † Menā- 26
der: *Δεινότερον ἄλλο οὐδὲ μητρυιῆς κακόν*, id eſt, nullum majus
malū novercâ. Bene item Horatius, Canidiæ venefice
odiū ſupremum expreſſurus ſignificantius, novercale id
nominat? Quid inquiens, ut noverca me intueris? Quo
odio nunquā gravarent ſuos liberos parentes, niſi de a-
more aliquid remitterent: ſiq; ita ante fecerunt, probè
amplius conſulerent. Recteque Diodoro Siculo teſte,
† Charundas Sibaritis legē tulit, ut qui liberis novercā 27
ſuperinduxiſſet, â conſilio ſenatus & patriæ ſubmoveretur:
nunquā ab eo exiſtimans patriā recta & ſalubria cō-
ſilia ſperare poſſe, qui liberis olim proprijs male conſu-
luiſſet. Hancq; ſententiā communiter Dd. receperunt:
quēadmodū eandem communem dicit & ſequitur Gui-
do Papa *deciſ. 228.* additque ſecundū eam in Parlamen-
to Gratianopolitano deciſum eſſe. Sequitur eandē *Bart.
Cepoll. caut. 302. Marian. Socin. conſ. 34. Sichard. hic n. 2. Gail. 2.
obſerv. 98. & Dd. paſſim. Gregor. 9. Syntagm 26. nu. 39.* Addit
Azo in Summa *n. 18. hic. d. tit. ampliat.* hanc cum temperamento
quodam accipi debere hoc modo ut valeat qui-
dem etiam pœna in marito, ſed cum hac reſtrictione, ne

exemplo

exemplo mulieris cautionem præſtare teneatur, quam
mulier præſtat ex diſpoſitione *leg.* 6. § 1. Inc propterea, cũ
inter patrẽ & filiumfamilias ea ſimiliter interponatur.
28 Secundo † ampliatur diſpoſitio hujus leg. ut in avo &
avia ſimiliter obtineat: ſi nepotes habeant, & ad ſecun-
das nuptias aſpirent. Nam hi ſimiliter nepotibus ſervare
tenentur, quod primi matrimonij occaſione quæſierũt.
Ratio hæc eſt: ſi enim in patre & matre prædicta pœna
locum habet, multo magis in avo & avia locum habere
debet. Ratio rationis eſt: cum hereditas filiorum magis
debeatur patri & matri tanquam propinquioribus, quã
avo & aviæ: *Nov.* 118. *c.* 2. *Authent. defuncto. C. ad Trebellia-
num.* Minus ergo parentibus adimendum quicquam vi-
debatur, quam avo & aviæ: At quia parentibus adimi-
tur, quidni & avo & aviæ. Habetque locum hic vulga-
29 tum † illud Ariſtot. axioma: Quoties unum aliquod de
duobus prædicatur: ſi ei ineſt, cui minus videbatur ineſ-
ſe, inerit & ei cui magis videtur ineſſe. Prædicatur hic de
patre & matre, de avo & avia pœna: & prædicatur ita,
ut appareat minus eam prædicari poſſe de parentibus,
quam de avo & avia. Cum ergo de illis prædicetur,
quo minus etiam de his prædicetur, nulla ratio impe-
dit. Ac cum hac ſententia tranſeunt *Matheſilan. tr. de ſucc.
ab inteſt. artic.* 2. *membr.* 1. *verſ. tertio quæro, ubi inſuper in arg.*
adducit *l. ſi quis ſervo. C. de furt.* Unde id ſaltem probatur,
30 in † æquiparatis idem eſſe judicium *ſeq. Sichard. hic n.* 3.
31 Tertio † ampliatur hujus legis deciſio, ut locum ha-
beat non modo in nuptijs ſecundis, verum etiam in ter-
tijs, quartis, quintis & ſeqq. Non ex ea ratione quod 3.
4. 5. ſecundæ nuptiæ dicantur, & ſint, ut communiter
tradidere *Azo in ſumma num.* 6. *hic. Forſter. lib.* 7. *de ſucceſſ. ab
inteſtat. cap.* 9. *num.* 4. *Sichard. in rubric. h. & in l. fin. num.* 1.
C. de inſtit. & ſubſtit. Sed quod tertiæ nuptiæ ad ſecundas,
quartæ ad tertias, quintæ ad quartas, & ſic deinceps eo
ſe habeant modo, quo ſecundæ ad primas ſe habere di-
cuntur. Ut enim primæ ratione ſecundarum favorabi-
liores ſunt, ut ſecundæ ratione primarum odioſæ dicũ-
tur, ita ratione tertiarum ipſæ favorabiles, tertiæ verò
ipſarum odioſæ dicuntur, & ſic in cæteris. Idque ita eſ-
ſe abſurditas contrariæ Impp. opinioni incumbens evin-
cit. Ponamus enim ex mente Interppr. 3. 4. 5. omnes ha-
beri pro ſecundis: quid ſequetur? Id profecto: tantum
ex primo matrimonio quæſita, per ſecundas nuptias a-
mitti: nihil amplius: Quî hoc? quia nimirum ſecundæ
nuptiæ nõ ſunt primæ: & quia id, q per ſecundas nuptias
iam dudum eſt amiſſum, amplius per tertias amitti ne-
quit. Suntque ſibi invicem contrarij interpp. quando
dicunt: extendi diſpoſitionem hujus legis *ad* 3. 4. *&* 5.
nupt. & per 3. 4. 5. nuptias pro ſecundis haberi. Si enim
pro ſecundis habentur, extenſio inutilis eſt: quia nihil
eſt, quod amitti amplius poſſit. Tum autem inutilis ex-
tenſio non eſt, ſi dicamus: Quemadmodum ſecundæ
nuptiæ ſunt privatio eorum, quæ primi matrimonij oc-
caſione ſunt quæſita, ita tertias nuptias privationem eſ-
ſe eorum, quæ in ſecundo matrimonio quæſita ſunt: I-
tem quartas nuptias privationem eſſe eorum, quæ occa-
ſione tertij matrimonij ſunt quæſita: & ſic in cæteris.
32 Quarto † ampliatur, ut non tantum locum habeat in
ijs quæ immediatè à marito vel liberis profecta ſunt, ve-
rum etiam quæ propter liberos, vel propter maritum
uxori aut propter uxorem marito ab extraneo aliquo
data ſunt. *Novell.* 22. *c.* 23. *in ſi. authent. in donatione. h. tit.* ut-
pote ſi quis ſponſæ meæ propter nuptias, quæ inter me
& ipſam præſentes iam ſunt, mei contemplatione ali-
quid donaret: aut viciſſim propter ipſam dotem mihi
conſtitueret. Quod enim mei contemplatione, meâque
gratiâ ſponſæ meæ daretur, id perinde eſſet, ac ſi à me
ipſi datum eſſet. Et viciſſim ſponſæ meæ nomine mihi
datum perinde eſſet, ac ſi ipſa mihi dediſſet. Propter
quod enim unumquodque tale eſt, illud magis tale eſt:
itaque propter ſponſam mihi donans, magis ſponſæ
meæ, illaque deinde mihi donare videtur. Cum ergo
non tam mihi, quam ſponſæ, ipſaque tandem ſponſa ſi-
bi donatum † mihi per brevem quaſi manum donare 33
videatur, utique eo jure donatum cenſeri debet, quo
cenſeretur, ſi præciſe ab extraneo ipſi ſponſæ, mihique
deinde à ſponſa ſimpliciter facta donatio eſſet: Et per
conſequens cum ea, quę à ſponſa vel uxore donata ſunt,
inito ſecundo matrimonio amittantur, merito etiam ab
extraneo ſponſę vel uxoris intuitu marito, itemque ma-
riti vel ſponſi intuitu uxori donata revocabuntur.
Quinto ampliatur, † ut locum etiam habeat in uſu- 34
fructu, à marito uxori, vel ab uxore marito, abſtractâ
proprietate, per ultimam voluntatem relicto: de quo
eſt *text. expreſſ. in l. unic. tit. ſeq.* ſi ſecundo nupſerit muli-
er: ubi dicitur: ſi ſecundo nupſerit mulier, cui maritus
uſumfructum reliquit, eam ipſo uſufrui deſinere. Id-
que ex diſpoſitione illius *l. unic.* indiſtincte obtinet, ſive
pure, ſive ſub viduitatis conditione uſusfructus ille ſit
relictus. Cui temperamentũ Iuſtin. addidit *in Novel.* 22.
c. 32. ſtatuens, tum demum † uxorem ad ſecunda vota 35
tranſeuntem, uſufructu à priori marito, ultima volun-
tate relicto privari, ſi ſub viduitatis conditione relictus
ſit. Igitur ſi datus fuerit ea lege, ut ex ſecundis nuptijs
interiret, quod idem eſt, cum eo, ut durante viduitate
duraret, eademque per ſecundas nuptias, cum ſublata
viduitate periret.
Sexto † ampliat id Geil, ut habeat locum etiam in 36
viduâ, quæ luxurioſe vivit: *argt. l. fin. C. quand. mul. tut. off.
fungi poſſ.* ubi dicitur: quod mulier vivens luxurioſe, ęque
amittat tutelam ac tranſiens ad ſecunda vota.
Septimo, ampliatur, ut locum etiam habeat ta-
metſi liberi paternæ hereditati renunciaverint iuxta te-
norem *c. quamvis, de pact. in* 6. Dum enim hereditati re-
nunciant, non videntur quicquam cogitare, vel cogitaſſe
de hac ipſa pœnâ, quæ ſub facultate ſuccedendi nõ con-
tinetur, neque ullâ ex parte illi analoga eſt, & propterea
vel propter rationis identitatem, vel paritatem ſucceſ-
ſionis renunciatio hujus etiam commiſſi, de quo hic tra-
ctamus renunciationem implicare poſſit: Beneque *Br.
in l. qui Romæ.* 122. *§. duo fratres in* 6. *quæſt. de Verb. obligat.*
Quamvis ait, renunciatio totius juris, quod quis habet,
trahatur ad jura futura, nihilominus tamen intelligitur
renunciatio illa de jure, quod renunciatus habere ſpe-
rat, ex aliqua cauſſa de præſenti ſubſiſtente per *l. quod Ser-
vius. ff. de condit. cauſſ. dat. l.* 1. *de ſtatu lib. l. ſi mihi. ff. de ſervit. ru-
ſtic. præd.* Alias ampliationes tractant *Sichard. hic num.* 8.
Geil. 2. *obſerv.* 98. *& alij interpp paſſim.* Limitatur porrò hęc
lex 1. ut locum non habeat, ſi nuptiæ ſecundæ ex libero-
rum voluntate contrahantur. *Forſter. lib.* 7. *c.* 14. *num.* 1. 2.
Geil. d. obſerv. 98. *num.* 19. Cum enim in favorem libero-
rum pœna hæc ſit introducta, quo minus hiic renuncia-
re poſſit, nihil impedit: Tralatitium † quippe eſt: ſuo 37
quemlibet favori renunciare poſſe, dũmodo ſine pręju-
dicio alterius id faciat. Etſi autẽ id q de conſenſu libero-
rum dicebã, alij ad mariti conſenſum etiã porrigant, ita
ſcilicet, ut impune uxor ad ſecunda vota tranſeat, ſi id ei
maritus in extremis forte cõſtitutus permittat: & *Geilus
d. obſerv.* 98. *n.* 18. *Bald. in l.* 1. *d. tit. noſt. C. de ſec. nupt. Franc. Cre-
monenſ. Singulari* 72. *Sichard. hic d. n.* 8. *in §.* 1. *n.* 5. *probatum eunt.*
Aliud tamen eſt in marito viſum à *Forſtero d. lib.* 7. *c.* 13.
n 4. 5. 8. Etenim quemlibet † de ſuis tantum rebus ad ſe 38
pertinentibus diſponere poſſe, juris eſt manifeſti: *Auth.
ingreſſi C. de SS. Eccl.* Atqui ſi mater ſecundo nupſerit, res
illæ, quas conſecuta eſt à viro, nõ amplius ſunt, vel ipſius
mariti vel matris ſed legis diſpoſitione devolvũtur ad li-
beros. Ergo de illis diſponere pater neutiquã poteſt. Et p
conſequens, nec permittere, ut impune illa nubat. Facit
præterea, cũ jus hoc privãdi ſecundo nubentẽ rebus pri-
mi matrimonij occaſione acceptis, nõ favore mariti pre-
defũcti, ſed liberorũ favore introductũ ſit. Id ergo inſtã-
q ad ſe minus pertinẽs ut ſuũ remittere, atq ita liberis et.

iam invitis præjudicare nullâ ratione, nulloque jure ipſi
39 licebit. Quemadmodum in ſimili de † cautione fructuariâ idẽ alibi traditur: eam ſcilicet ab herede remitti poſſe: à teſtatore remitti non poſſe. *l. 51. C. de Epiſcop. & cleric. l. 29. C. de pact. l. 1. C. de uſufr. l. 2. l. ſcire. 7. C. ut in poſſ. legat. l. ſi pecunia. 6. ff. eod. l. poteſt. 7 l. quod bonis. 15. §. 1. ad l. Falcid. And. Punel. in l. c. part. 2. n. 75. 76. C. de bon. mater. gloſ. in d. l. 1. C. de uſufr. Bart. ibid n. 11. Sal. n. 4. Sichard n. 7.*
40 Secundo † limitatur hæc lex: ut locum habeat eo ſaltem caſu, ſi liberi extent: *text. in fi. hic. gloſ. Sich. & Dd. communiter hic, auth. ſed ſi quis. infr. hoc tit. Nov. 2. c. 2. Nov. 22. c. 26.*

Tertio limitatur, ut locum non babeat in uſufructu earum rerũ, quarum proprietas per ſecundas nuptias amittitur. Is enim ſecundo nubentibus remanet, text. hic ubi poteſtatem habent fruendi. Quæ verba, cum adeo expreſſa & perſpicua ſint neſcio, quid animi fuerit, Interpp. ut dubitarent uſumfructum etiã ante Iuſtin. hac lege penes ſecundo nubentes manſiſſe: neſcio etiam quid animi fuerit Petro antiquo Gloſſatori, qui fruendi vocabulũ ita explicavit: quaſi idem ſignificet, quod non transferre in perſonam extraneam: Quem ob id merito reprehendit Azo hic. Neſcio denique quid animi fuerit alijs interpp. ut ſtatuerent, contra tam expreſſa legis hujus verba, proprietatem manſiſſe penes uxorem ſecundo nubentem: movere equidem ipſos nõ potuit aut debuit poteſtas de ijſdem rebus iam per ſecundas nuptias amiſſis teſtandi, quæ amittentibus ſuperfuit. Etſi enim regula generalis ſit: Neminẽ de alienis rebus teſtari poſſe: *auth. ingreſſi. C. de SSt. Eccl.* Etſi etiã nullus alius in jure locus ſit, quo probetur: De alienis rebus teſtari quẽ poſſe, contrà quàm pleriſque videtur: quid tamen impedit, quo minus in hoc caſu ſpecialiter id obtinere dicamus: maximè cum expreſſa legis verba id dicant; & cũ Impp. ita placuerit: quæ voluntas ſufficit: Neque opus eſt, ut ſcrupuloſe vel philoſophicas vel alias hujus rei rationes quæramus. Quemadmodum viciſſim cum *Iuſtin. in Novell. 22. c. 25. & in Authent. lucrum h. t.* id ipſum abrogaverit prohibens, ne quod commune eſt ipſo jure omnium liberorum, mater uni addicat, cæteriſque hoc ipſo præju-
41 dicet. Si quæratur, † quare id Iuſtin. fecerit, dicam. Quia Iuſtiniano ita placuit: Si quæratur ulterius, quare ita placuerit, dicam, quia iniquum videbatur: Id quod ipſo jure omnium erat liberorum uni tribuere dicam: quia mater de alienis rebus teſtari non debuit. De alijs limitationibus agunt *Sich. hic n. 6. & paſſim Dd.* quas brevitatis cauſſa non attingo.

CONSVLTATIO CXII.

Quæſtio.

An, desertâ animo poſſeſſione, prædium, juſto decreto alienatum & venditum, à minore, iam matore facto, revocetur?

SVMMARIA.

1 Status controverſiæ proponitur.
2 Ex decreto iudicis alienatio bonorum decerni, traditio fieri, atque inveſtitura concedi poteſt.
3 Soluto eo quod debetur, liberatur debitor, & n. ſeq. ſub fi.
4 Nemo plus iuris in alium transfert, quam ipſe habet.
5 Nemo decipi alterius verbis reſponſioneve debet.
6 Non licet in alterius præiudicium voluntatem ſuam mutare.
7 Principis præſentia iuris ſolennitatem ſupplet in teſtamento coram eo facto.
8 In diſtractione rerum debitoris præferuntur agnati.
9 Confirmatio non plus operatur, quam confirmabile.
10 Scientia & confirmatio principis actui accedens, omnem ſolennitatem ſuperat.

SPECIES FACTI TALIS EST.

1 Nobilis † quidam in Ducatu N. qui non ſolvendo fuit, creditoribus ceſſit ſuum prædium, in quo cedentis gener habuit hypothecam, ratione dotis uxoris ſuæ demortuæ, quam nondum acceperat. Idem prædiũ quoque fuit per Conſenſum expreſſum, quem vocant hypothecariũ pupillo debitoris cedentis, qui cedens inſuper alijs chirographarijs plurib. obligatus fuit. In cõcurſu creditorum de prælatione diſputatum, & per ſententiam prioritas genero cedentis adjudicata eſt, cujus vi, jure immiſſus eſt in prædium. Reliquis autem chirographarijs urgẽtibus ſolutionem multoties citavit Præfectus creditores cedentis, ut res expediretur, & ſolutio quantum fieri poſſet, ſingulis contingeret. Sed curator pupilli vel minoris nunquam comparuit: inde debiti controverſi ratio gravior eſſe cæpit, nec chirographarij diutius quieſcere voluerunt. Quia autem multorum annorum fuit ea controverſia, interim legitimam ætatẽ implevit, & multis annis ſuperavit minor, qui etiã uxorem duxit & major jam factus affirmando dixit, ſe nihil curare ſterilem illũ agellum (Er fragt nichts nach dem ſchandtw.) atque ita animo deſeruit poſſeſſionem iſtius prædij, in quam venit invito curatore.

Tandem cum creditores indeſinenter urgerent ſolutionem, re deliberatâ à Præfecto & Aſſeſſoribus Provincialibus decreta eſt alienatio, & venditio prædij ceſſi, ad quam venditionem diſtinctis vicibus à Præfecto citati ſunt creditores; ſed pupillus iſte vel minor, & curator ejus nunquã interfuerunt. Ne igitur diutius differretur
res tandem creditores judicibus † approbantibus & de- 2
cernentibus unanimi conſenſu vendiderunt prædium genero cedentis; cui traditio facta & inveſtitura conceſſa eſt: (Es iſt jhm daß gut im Ampt vorm Herrn Landes-Hauptman / in gegenwertigkeit der H. Königlichen Manntrechtſitzern von den Creditoren auffgelaſſen / tradiret, gelichnet / vnd ein Lehnsbrieff vnter des Ampts groſſem Inſiegel darüber gegeben worden) Emtor ẽ veſtigio poſtquàm contraxit cum creditoribus ſoceri ſui cedentis, depoſuit & obtulit minori debitum ſuum nimirũ ſex millia talerorũ: quæ cum nollet recipere, depoſuit in curia provinciali, ubi adhuc reſervantur. Re nõ amplius integrâ, oppugnare iam nititur minor cõtractum; prætendens defectus quoſdam in materialibus & formalibus; & longo intervallo poſt, non monitus, depoſuit ipſe quoque eodem in loco debitũ emtoris. In materialibus vitiari contractum ait propterea: quod nimitum oblata ſit emtori pecunia: & prædium iſtud tantum pro modo, menſurâ & quantitate debiti fuerit oppignoratum emtori: ac proinde per iſtam oblationem expiraverit omne illud jus, es ſey daß hülffrecht ipſo jure erloſchen: ſoluto † nimirum eo, quod debetur. Deinde chi- 3
rographarios vendere nihil potuiſſe, cum eos præceſſerit minor hypothecarius: cui ante reliquos omnes ſatisfaciendum ſit. Nemo † autem plus juris in alium trans-
4 fert, quam ipſe habet: *l. 54. ff. de reg. Iur. l. 120. eod. c. nemo 79. de reg. jur. in 6.*

In formalibus plures defectus allegat; propterea, quod non fuerint obſervata requiſita legis patriæ (nimirum der Policey-Ordnung) in iſta venditione, in quâ nec ſubhaſtatio, nec licitatio, nec taxatio intervenerit. Itẽ, quod minor, aut ejus curator ſuum jus Præfecto non reſignârint; neque ſpecialiter citati ſint.

Ad primam oppoſitionem reſpondet Emtor; non vitioſum eſſe contractum in materialibus, propterea, quia ſtatum in primo ingreſſu contractus depoſuerit minor pecuniam. Hoc igitur caſu, cum debitum ſuum receperit, vel ſaltem cõſequi potuerit nõ potuit impedire diſtractionẽ pignoris: ſoluto igitur eo, quod debetur, liberatur debitor; *ex princ. Inſtit. quib. mod. toll. obligat.* liquet. & cum creditoribus non obſtiterit amplius ejus jus, tutò & licito vendere ac transferre etiam potuerunt ea, quæ habuerunt.

Ad ſe-

Ad ſecundam oppoſitionem de defectibus in formalibus reſpondetur primo: Allegationi defectuum ſolennitatis locum hoc caſu nō eſſe, cum minor nullum probabile intereſſe prætendere poteſt, oblata ipſi ſolutione reali. Intereſſe autem tale prætendit minor: quia dicit, Curator meus nullam mihi rationem adminiſtrationis tutelæ vult reddere, prinſquam rurſum in poſſeſſionem illius prædij veniam. Cui objectioni reſpondet Emtor, Tu invito Curatore involaſti in illud prædium, quod poſtea, jā factus major, deſeruiſti. Et adhuc dicit, & dixit decies in der necſten verhör: ſe nihil curare, ſive prędiū ſive pecuniā nanciſcatur, dūmodo ſibi ſatisfiat. Nemo
5 itaque † decipi alterius verbis, reſponſione ve debet. Si dixerit, ſe nolle emere, videtur conſentire, ut alteri vendatur, aut certe venditionem nec impedire, nec revocare poteſt *per l. qui Romæ. §. coheredes ff de verb. obligat. l. ultim. C. de jur. Emphyteut. & hanc ſententiam probat text. in c. 1. §. ſed & res. per quos fiat inveſtitura ibi*: Non permittitur ei etiam ſecundum antiquam conſuetudinem alii ea vendere niſi tibi vel alij proximiori, pro æquali pretio accipere
6 volenti. Et cur † liceret voluntatem ſuam in alterius præjudicium mutare? *l. nemo. ff. de reg. iur.*

2. Quia ſolennitates iſtæ requiſitæ potiſſimum in favorem debitoris introductæ ſunt. Ergo non eſt, quod urgeat eas minor.

3. In decreto judicis & aſſeſſorum facta hæc eſt alie-
7 natio. Sicuti † autem præſentia principis omnem ſolennitatem longe ſupplet in teſtamēto coram eo facto: neque opus eſt alijs ſolennitatibus de jure requiſitis: *l. 19. C. de teſtament.* ſic & hoc caſu in curiâ provinciali, Regē Bohemiæ repræſentante, omnia juſto ordine, & legitimè juxta æquitatem geſta fuiſſe præſumitur.

4. Quia à die contractus, uſque ad confirmationem interceſſit integrum ſemeſtre, nec unico verbo contradixit minor. Nec in licitatione præferendus, quia obſtat
8 ei l. 1. §. 4. & quæ ibi tradunt Dd: quod † nimirum in diſtractione rerum debitoris præferantur agnati. Iam autē emtor habuit anteriorem hypothecam ratione dotis: & ex filiâ cedentis ſuſcepit filiam adhuc ſuperſtitem, cui debentur millia, ratione bonorum maternorum.

Adverſarius opponit *l. dudum C. de contrahend. emt.* ibi, gravis videtur hæc injuria: Vltimoque argumentatur.
9 Confirmatio † non plus operatur, quam confirmabile. Hæc autem venditio nulla. Ergo nec confirmatio valida E. neuter &c. Verum reſpondetur: hæc confirmatio cum cauſſę cognitione facta, (verba ſunt clara im lehnbrieff / ibi auff vor gut anſehen der Herrn Königlichen Mannrechtſitzer) plus operatur, quam confirmabile, & ſupplet omnem ſolennitatis defectum, quia ex ſcientiâ
10 facta. Scientia † vero & confirmatio principis actui accedens, omnem ſolennitatem ſuperat: *l. omnium. 19. C. de teſtament. l. 2. ff. de reb. eorum.* Non ergo eſt, quod moveat minor. Et de hac re plenius videatur *VVeſſenbec. tract. ſive Conſil. part. 4. conſ. 153. n. 15. 16. & 23.* ubi remiſſive plura.

CONSVLTATIO CXIII.

Quæſtio.

An poſterior ceſſio verbalis priori reali præiudicet?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Factum non præſumitur niſi probetur.
3 Actore non probante, abſolvitur reus.
4 Præſumtio pro creditore & fidejuſſore eſt, ſi à debitore ipſi cedatur jus, quod hoc ius ceſſum. ipſi ceſſionario poſſidenti, & non alteri proſit.
5 Nemo iactare ſuum præſumitur.
6 Creditor ſive fidejuſſor eo ipſo damnum ſentire præſumitur, cum creditum erga unum, ſive indemnitatem ab uno præſtitam in plures partitur.
7 Imo plenius facto, quam verbis transfertur, factaque verbis anteponuntur.
8 Facta præſumuntur vero proximiora, quam nuda vocabula.
9 Traditio inſtrumenti eſt loco ceſſionis, immo ipſiſſima realis & pleniſſima ceſſio, idem & n. 40. ſub ſi traditur
10 Adeo, ut tradens inſtrumentum intelligatur tradere poſſeſſionem rei in inſtrumento comprehenſæ.
11 Voluntas factis æque declaratur ac verbis.
12 Plus eſt facere, quam pronunciare, vel ſcribere, immo plus eſt facere facto, quam verbo.
13 Factum eſt potentius ad interpretationem voluntatis, quam ſunt verba.
14 Inſtrumentum tradens, ius in eo contentum tradere videtur, indeque poſſeſſionem illius rei.
15 Poſſeſſionis cauſſam mutare ſibi nemo poteſt.
16 In poſſeſſore, etiam putativum titulum habente, bona fides præſumitur.
17 Traditione chirographi, omne ſuum ius in alium transferre eamq. obligationem de manu in manum tradere videtur.
18 Ceſſio legitima reſultat ex traditione, quæ alteri fit indemnitatis cauſſa, in eum caſum, quo indemnitas neceſſaria eſt,
19 Ceſſio poſſeſſionis abdicationem præſupponit.
20 Conjecturæ omnes in contrarium ceſſant, quando de veritate actuum conſtat.
21 Confeſſio geminata, vim habet confeſſionis in iudicio factæ
22 Verba de actu immediato, non mediato vel mixto intelligi debent.
23 Verba indefinita, æquipollent univerſalibus.
24 Inſtrumentum ex intervallo factum, maiorem arguit ſuſpicionem.
25 Illa præſumtio, quando quis in continenti non præſumitur facere contraria levis eſt, ſi aliæ non concurrant.
26 Conjecturæ & præſumtiones ceſſant, quando de veritate actuum conſtat.
27 Actionum ceſſio clam & occulte facta, præſumitur ſimulata & ficta.
28 Et in ſpecie contractus ſeparatim facti cenſentur occulti: & ad cautelam tegendi facinoris adhibiti.
29 Inſtrumentum, quod diu fuit occultatum, præſumitur ſimulatum.
30 Quem de evictione tenet actio, eundem agentem repellit exceptio.
31 Ceſſionario, neque confeſſio, neque tranſactio, nec pactum, nec aliud factum cedentis poſt ceſſionem nocere debet.
32 Quo plus cautelæ in ſimulatis contractibus componendis & ſalvandis adhibetur, eo maior fraudis ſuſpicio arguitur & detegitur.
33 Factum adhibitum in eum finem, ne alter contrahentium dicat contractum ſimulatum, arguit maiorem ſuſpicionem.
34 Ad detegendum contractum ſimulatum ſufficiunt conjecturę.
35 Inſtrumenti productio aliter fidem non facit de mandato actoris, niſi doceatur, quid devenerit cum bona voluntate domini ad detentorem, etiam, in eo, qui aperitur nomine proprio.
36 Non pręſumitur quis allegare, aut dicere contraria, indeque in dubio id potius, quod certum eſt, ſequi debemus.
37 Benigniora ſemper in dubiis ſunt ferenda.
38 Actus dubius ita explicari ac intelligi debet, ne ex eo reſultet delictum.
39 Incluſio unius, eſt excluſio alterius: & inducta ad unum finem, non debent operari contrarium.
40 Inducta ad augmentum & favorem, non debent retorqueri ad odium, vel operari diminutionem.
41 Pręſumtionibus vel conjecturis in rebus certis locus nō eſt.
42 Ex nuda & ſola poſſeſſione rei, vel inſtrumenti bona fides non præſumitur, nec inde alicui ſtatim datur actio, multo minus exactio.
43 Poſſeſſor conventus replicat: ego quo ad te. liberas ædes habeo.
44 Ex curſu decem annorum præſumitur oblivio.
45 Decennium dicitur longum tempus ex communi Dd ſententiâ.
46 Oblivio præſumitur in eo, qui occupatus eſt re familiari, aliiſque negociis.
47 Qualitatis perſonarum ratio habenda eſt.
48 Pro hac quæſtione Pragæ ab Imperatore, ex Conſilio Prudentum negativè reſponſum eſt.

FIGVRATIO CASVS.

Titius & Sēptonius † fidejubent pro Cajo, Cajus Titio fidejuſſionē ſine cautione, oder ſchadloß verſchreibung recuſanti cedit chirographū 700. fl. ſibi debitorū 1

ab alio, ſitque ceſſio hæc menſe Februario, & quidē So-
li Titio, abſente Sempronio: poſtmodum menſe Aprili
fatetur, ſe in gratiam & commodum utriuſque fidejuſ-
ſoris ceſſiſſe. Quæritur quid juris: An nimirum ceſſio
2 facta ſit utrique? Quæſtio eſt facti, † quæ non præſumi-
3 tur, niſi probetur: *l. 2. ff. de jur. & fact. ignorant.* adeò, ut † a-
ctore non probante, abſolvendus ſit reus: *l. 23. C. de pro-
bat.* cum, facti negativa probatione opus non habeat. *l.
10. C. de non numer. pecun.*

Pro Negativa faciunt argumenta ſequentia.

4 I. Præſumtio eſt pro † creditore & fidejuſſore, ſi à
debitore ipſi cedatur jus (ein Recht Brieff vnd Siegel)
quod hoc jus ceſſum ipſi ceſſionario poſſidenti proſit, &
non alteri, quodq; ex capite ſimulati contractus diſpu-
tari de eo non poſſit: daß ſolch abgetretten Brieff vnd
Siegel jhm zuſtatten komme/ vnd nicht könne geſochten
werden ex capite ſimulati contractus: *l. per diverſas. ibi: bu
quaſcunque C. mandat. Anton. Gabriel. lib. 2. commi. concluſ. tit.
de actionib. concl. 5. n. 7. Franciſc. Aretin. conſ. 136. colum. 2. Me-
noch. 3. præſumt. 129. n. 11. 12.* Ratio eſt evidens: quia acci-
pit pro ſui mutimine & tuitione, nempe, ſi damnum ex
fidejuſſione patiatur: *d. l. per diverſas. & in terminis notat.
Paul. Caſtrenſ. ibid. col. penult. Gabriel dict. concluſ. 5. nu. 8. Andr.
Alciat. reſponſ. 124. n. 5.*

II. Non præſumitur Titius pro alio recipere cautio-
nem & ceſſionem, ſeque ipſum in effectu fraudare: cum
5 † nemo jactare ſuum præſumatur: *l. cum de indebito. princ.
ff. de probat. Marſil ſing. 57. Dec. conſ. 350. col. 2. Aym. Gravet.
conſ. 77. num. 13. & conſ. 106. n. 11. & conſ. 142. n. 26. Menoch.
1. præſumt. 18. n. 13. & 3. præſumt. nu. 122. nu. 54. & lib. 6. præ-
6 ſumt. 27. num. 9.* Eo † autem ipſo creditor ſive fidejuſſor
præſumitur ſentire damnum; cum creditum erga unū,
ſive indemnitatem ab uno præſtitam in plures partire-
tur; *l. & ancillarum. §. fin. de pecul. l. iam tamen. §. ſi tamen. ff.
judic. ſolvi. l. commodato. §. duabus. ff. commod. Luc. de penna in l.
3. præſumt. 94. C. de apoch. publ. lib. 10. Mathefilan. notab. 115.
Br. in l. ſi quis in fin. ff. de ſolut. ibique Caſtrenſ. nu. 2. Alciat. tr. de
præſumt. reg. 2. præſumt. 33. Ronchegall. in l. eandem. in pr. num.
64 ff. de duob. reis.*

III. Soli Titio facta eſt traditio inſtrumenti. Ergo &
ipſi ſoli facta eſt per idem inſtrumentum debiti ceſſio:
7 cum jus † pinguius facto, quā verbis transferatur, & fa-
cta verbis anteponantur: *Menoch. 3. præſumt. 1. n 83.* Cujus
8 juris ratio eſt: quia † facta præſumuntur proximiora ve-
ro, quam nuda vocabula: *Bald in l. non ignorat. num. 3. C qui
accuſ. non poſſ. Coler. de proceſſ. execut. part. 1. c. 3. nu. 97.* Et in
9 ſpecie traditum eſt communiter: † quod traditio inſtru-
menti ſit loco ceſſionis, immo ipſiſſima realis & pleniſ-
ſima ceſſio: *arg. l. 1. C de donat. ibi plene: Dd Bl in l. fin. C. quan.
10 fiſc. vel privat.* adeo, ut † tradens inſtrumentum, intelli-
gatur tradere poſſeſſionem rei in inſtrumento compre-
henſæ: *d. l. 1. Imola in l. Mevia in princ. ibique Angel. num. 1 ff.
ſolut. matrim. arg. l. ſi prædium. C. de evict. d. l. nomina. C. de here-
dit. vel action. vendit. Coler. dict. tract. part. 2. c. 2. n. 79.* Volun-
11 tas † factis æquè declaratur ac verbis: *l. Paulus ff. rem rat.
12 habere:* & plus † ſit facere, quam pronunciare, vel ſcribe-
re; ut diſerte reſpondit *Dec. conſ. 367. num. 3. l. ſi tamen. § ei
qui ff. de aedilit. edict.* & plus eſſe facere facto, quam verbo,
*text. eſt in c. dilecti. extr. de appellat. Dec. conſ. 449. n. 34. Gozadin.
conſ. 101. n. 3. Curt. Iun. conſ. 126. n. 5. Socin. Iun. conſ. 98. n. 13. lib.
1. Idem conſ. 42. n. 12. & conſ. 61. n. 36. lib. 2. Gravet. conſ. 139. n.
9. & conſ. 204. n. 11. & conſ. 259. in fin. copioſe Tiraq. in tr. de jur.
13 conſtituti part. 3. limitat. 30. num. 12.* & † factum dicitur eſſe
potentius ad interpretationem voluntatis, quā ſint ver-
ba: ut multis comprobat. *Nevizan. lib. 6. Sylv. nupt. nu. 16.*
14 Tradēs † inſtrumentū, jus in eo contentū tradere vide-
tur & ex eo poſſeſſionē illius rei: de qua re plenius p ſcri-
bēres, *poſt gl. in c. ſane. extr. de renūci. traditur. vid. Butr. & Imol.
in c. Eccleſia. extr. ut lit. pendent. Alex. Iaſ. & alij in l. 2. ff. de pact.*

Neq; obſtat, quod dicitur Titium reſpectu hujus fi-
dejuſſoris totum poſſeſſionē acquiſiviſſe. Primo enim
ſibi imputare debet Sempronius, quod ſibi nō vigilave-
rit, vnd daß er ſich nicht hatt reverſiren laſſen. Deinde nō
præſumitur ceſſionē die würckliche vnd dem Titio allein
erfolgete würckliche abtrettung/ factam eſſe tantum ad ef-
fectum poſſeſſionis, ſive ad poſſeſſionem cuſtodiendæ
cauſſa apprehenſam: cum reo obligatio illa pro indem-
nitate ceſſa ſit: cumque † poſſeſſionis cauſſam mutare 15
ſibi nemo poſſit: per vulgata. Facit fortiſſime † quod in 16
poſſeſſore, etiam putativum titulum habēte bona fides
præſumitur: *Br. in l. Celſus. n. 17. ff. de Vſucap. Franc. Balb. ibid.
n. 95. Pract. Papienſ. in form. reſponſ. rei convent. verb. præſcriptio-
nis. n. 16. & alij innumeri: qui in hoc conſentiunt allegati à Me-
nochio. d. lib. 3. præſumt. 130. n. 2. 3.*

IV. Cajus per traditionem † chirographi omne ſuum 17
jus in Titium; & quidem in caſum requiſitę indemnita-
tis transtulit: cum eam obligationem de manu in manū
tradiderit Titio, qui pro ipſa tum fidejuſſerat: *l. minus in-
ſtructus. ibi. ſi ſciente domino, in poſſeſſione fuiſti. C. de acquir. poſſeſſ.
l. non dubium. ff de contrahend. emt. l. quoties. ff. ad municipal.* cum
poſſeſſio eo ipſo à poſſeſſore priore receſſiſſe præſuma-
tur, quando conſtituit, ſe nolle poſſidere: *l. ſi quis vi. §. dif-
ferentia l. quemadmodum. l. 2. §. in amit. ff. de acquir. poſſeſſ. Coler.
dict. tract. part. 2. c. 3. n. 225 & ſeq.* Ex † traditione autē quę al- 18
teri fit, indemnitatis cauſſa, in eum caſum, quo indēni-
tas neceſſaria eſt, ceſſio legitima reſultat: *Menoch. dict. præ-
ſumt. 129. n. 12.* Ceſſio † autē poſſeſſionis abdicationem 19
præſupponit, per ante allegata: adeo ut † conjecturæ o- 20
mnes in contrarium ceſſent, quandō de veritate actuū
conſtat: *Bald. in l. & quis. in fin. Cod. de diſtract. pignor. Menoch.
d. præſumt. 129. n. 42.* Vnde Cajus poſtea per nudam, eam-
que verbalē ceſſionem, nullum jus quærere potuit Sē-
pronio: cum in præjudicium tertii fieri nihil debeat.

V. Confirmant hanc ſententiam, & jus Titio quæſitū
aliquot miſſivæ, ſive Epiſtolæ Caij, ſcriptæ ad debitores
debiti, quod ceſſit, in quibus ter, quater, & ſæpius, itera-
ta confeſſione fatetur ceſſionem, ut expreſſa & formalia
docent verba: Iam vero † quadrigemina confeſſio ſive 21
confeſſio etiā geminata in literis vim habet confeſſio-
nis, in judicio factæ: per vulgaria. Nam verba † de actu 22
immediato intelliguntur, non mediato vel mixto: *l. ſocii,
qui in eo. §. 1. ff pro ſocio. Alciat. reſponſ. 609. n. 5. copioſe Gravet.
conſ. 264. n. 3. Tiraq. in tr. quod ceſſante cauſſa. limit. 20 n. 4.* Et
verba † indefinita æquipollere univerſalibus, textus eſt 23
in *l. ſi pluribus. ubi Bart. de legat. 1. Menoch conſ. 193. n. 2.*

VI. Poſito, nec tamen in præjudicium veritatis quic-
quā cōceſſo, ſi maxime vera ſit ceſſio verbalis, ſuper qua
unice fundata eſt adverſarij intentio, propter temporis
tamen rationem, effectum ea habere nequit: cum realis
ceſſio: (die würckliche gewehr) traditione inſtrumēti fa-
cta, aliquot menſibus ſit antiquior. Ergo hatt Cajus mit
einigem effect oder beſtandt dem Sempronio, durch ein
wörtliche ceſſion, auff daß jenige nicht weiſen können/ ſo
er zuvor würcklich weggeben hatt: Vnd wirdt freylich biß
daß medium concludendi, vnd die Brattſein/ daruntb
man tanget/ nemlich daß Sēpronius beweiſe/ Titius habe
hierumb wiſſenſchafft gehabt / vnd jhn gleichſam mit in
die Schadloß verſicherung genōhmē: quod in mentē Ti-
tio non venit, nec veniſſe præſumitur. Factū enim alie-
num, ſive tertij alicujus incognitum præſumitur. *l. fin ff.
pro ſuo. Menoch. lib. 2. de præſumt. 45. n. 14.* Hocque temporis
intervallum inter veram ſive realem, & non veram ſive
verbalē ceſſionem probe notandum eſt, cum inde ma-
gna & evidens præſumtio ſimulatæ ceſſionis reſultet. Nā
& † aliās inſtrumenta ex intervallo facta, arguunt majo- 24
rē ſuſpicionē, per ea, quæ notat. *Angel. in l. ſi quis cū alter n.
9. ff. de Verbor. Obligat. & ibid. Alexand n. 12. & Iaſ. n. 10. Alex.
conſ. 54. col. 1. verſ. concurrit, & alia. lib. 6. Corneus. conſ. 41.
num. 8. lib. 3. Gravet. conſ. 156. num. 18. Natta conſ. 449. num.
8. Menoch. conſil. 109. num. 34 lib. 2. Capoll tract. de ſimulatio-
ne contract. num. 15. verſ. & prima præſumtio.* Quid, quod
hæc præſumtio ſit tanta, ut licet alias non præſumatur,
quod

quod quis faciat contraria: *per l. non adeo.ff. de condit. & de-
monſtrat.* nihilominus id tamen locum h bet in ijs caſi-
bus & rebus, quæ in continenti fiunt; non etiam in ijs,
quæ fiunt ex intervallo: *Capoll. d. tr. nu. 64. verſ. decimanona*
25 *præſumtio.* Et aliâs † illam præſumtionẽ, quod quis etiã in
continenti nõ præſumatur facere contraria, levẽ eſſe, ſi
aliæ non concurrant: dicit *Menoch. 3. præſumt. 122. nu.* 88.
89. Atqui hoc caſu Sempronius, pro ſe nihil allegare po-
teſt præter nudam ceſſionem verbalem, quæ ne quidẽ
præſumtionem pro illo inducere poteſt. Conjecturæ e-
26 nim † & præſumtiones omnino ceſſant, quando, (ut in
hoc caſu) conſtat de veritate actuum. *Bald. in d. l. & qui
in fin. C. de diſtract. pignor. Menoch. d. lib. 3. præſumt.* 129. *nu.* 41.
42. Idque eo magis, cum ceſſio hæc verbalis clam Ti-
tio, (im rücken ohn ſein wiſſen) facta ſit. Vnde pro ſi-
mulata & irrita jure habetur. Indefinitè enim verum
27 eſt, † quod actionum ceſſio clam & occultè facta præ-
ſumatur ſimulata & ficta: *l. ab Anaſtaſio. C. mandat.* maxi-
mè cum non poſſit per rerum naturam cauſſa dari, de
jure qualificata, cur debuerit, vel potuerit in præjudi-
cium prioris, & quidem realis ceſſionatij altera ceſſio
in præjudicium prioris, fieri: *Capoll. d. tract. num. 66. verſ.
vigeſima. Menoch. d. lib. 3. præſumt.* 122. *num.* 97. *& ſeqq.* Et in
28 † ſpecie, contractus ſeparatim factos, cenſeri occultos,
& ad cautelam tegendi facinoris adhibitos, tradit *Alex.
conſ. 54. col. 1. verſ. concurrit & alia. lib. 6. comm. conſ. 41. num.
8. lib. 3. Cravet. conſ. 156 num.* 18. qui in ſimili omnino caſu
loquitur, etiam, quando poſt dies tantum tredecim ſe-
cundum inſtrumentum fuit confectum.
29 VII. Vlterius infertur: Inſtrumentum, † quod diu
fuit occultatum, præſumitur ſimulatum; *Capoll. d. num.
66. Decian. conſ. 2 n. 92. lib. 1. Menoch. de præſumt.* 122. *num.* 94.
Atqui hoc inſtrumentum diu latuit, quod producit
Sempronius. Ergo.

VIII. Sempronius hatt ſich pro Titio in Bürgſlichen
verſtandt eingelaſſen/wie auß der im Königl. Ampt be-
findtlichen notul ſub lit. N. zuſehen / alß jhme auff die
verſchreibung daß leʒte/ vnd im obbemeltem vertrag Spe-
cifirte gelde ex depoſito judiciali gefolget worden / vnd
ſich auch doch damalß nicht mit dem wenigſten einiges
intereſſe angemaſſet: Daher je folgen w l/ daß er in ſolche
deß Titij zahlung nicht alleine ſtillſchwe gen d gewilliget/
ſondern auch daß er alß ein vertretter jhn hiemiet vor ſei-
ne Perſon/nicht zu bela[illegible]en gemeinet. Cum indubitati
30 ſit juris, quod † quem de evictione tenet actio, eundem
agentem repellit exceptio: *l. vindicantem. 17. l. Seja fundos.
73. ff. de evict. l. 72. ff. de rei vindic. l. 1. ff. de except. rei vendit. l. 10.
ff. de diſtract. pignor l. 1. 2. C. ne fiſc. rem, quam vendid. Menoch lib.
2. conſ.* 116 *n.* 49.

IX. Poſterior verbalis ceſſio priori verbali non po-
teſt præjudicare, multo minus reali. Ius enim quæſitum
alteri non poteſt auferri: juraque ſubveniunt vigilanti-
bus.

31 X. Ceſſionario † neque confeſſio, neque tranſactio,
nec pactum, nec aliud factum cedentis poſt ceſſionem
nocere debet. *Schrader tract. feud. part. 10. ſect. 18. n. 22. & 35.*

32 XI. Quo plus † cautelæ in ejuſmodi ſimulatis con-
tractibus (winckel contract, winckel ceſſion) componẽ-
dis & ſalvandis adhibetur, eo major fraudis ſuſpicio ar-
guitur & detegitur: *juxta Bl. & Caſtrenſ. in l. teſtamentum C.
de teſtam. ibid. Iaſ. n. 3. Tiraq. tr. de retr. convent. in proœm. n.* 17. u-
bi & alios permultos in eundem ſenſum ſcribentes re-
cenſet. Immo, quod magis eſt, & ad factum præſens ac-
curatiſſimè quadrat, *Anchoran. conſ. 257. col. ult. verſ. accedat*
33 *prædictis* expreſsè reſpondet, † factum adhibitum in eũ
finem, ne alter contrahentium dicat contractum ſi-
mulatum arguere majorem ſuſpicionem.

34 XII. Ad detegendum † contractum ſimulatum ſuf-
ficiunt conjecturæ ut reſpondet poſt alios *Dec. conſ. 491.
n. 4. Beroi conſ. 168. n. 81. lib. 1. Grat. conſ. 2. n. 14. lib. 2. Pariſ. conſ.
54. n. 5. lib. 1. Tiraq. de retr. convent. in præfat. n. 36. Hieron. Gabr.
conſ. 74. n. 2. Menoch. conſ. 109. n. 7. lib. 2. & conſ. 343. n.* 19.

Pro Affirmativa hæ Militant Rationes.

Prima eſt: Inſtrumenti † productio non aliter videtur 35
fidem facere de mandato actoris, quam ſi doceatur,
quod ejuſmodi inſtrumentũ etiam devenerit cum vo-
luntate bonâ domini ad detentorem. Idque etiam pro-
cedit in eo, qui experitur nomine proprio: per ea quæ
tradit *Andr. de Barbat. in c. coram. n. 6. 7. 8. & ibi etiam Felin.
n. 9. extr. de offic. de legat. Roman ſing. 693. & conſ. 446. nu.* 13.
Atqui ceſſio facta Titio â Cajo nulla alia voluntate bo-
na facta eſt, quam pro parte, quod ex voluntate poſte-
riori colligitur, qua prior intelligitur & declaratur: cum
quilibet interpres ſit ſuorum verborum.

2. Cajus non expreſſit, ſe Titio ſoli cedere: fatetur
quidẽ ſe ceſſiſſe, ſed, nõ addit ſoli: igitur conjunctim eſt
intelligendũ in dubio. In dubio † n. nõ præſumitur quis 36
allegare contraria aut dicere, multo minus jura quem
mentiri præſumunt: cum quilibet præſumatur bonus
donec contrarium probeniit. Vnde & in dubio id potius
quod certum eſt, ſequi debemus: *c. 3. extr. de ſponſal.* quẽ-
admodum & aliâs † in dubijs benigniora ſemper præ- 37.
ferenda; *l. benignius. d. ll. l. quoties. l. in dubijs. de reg. jur.* Hinc &
rectè dicitur, *in l. merito. ff. pro ſoc.* quod † actus dubius ita 38
debet explicari, aut intelligi, ne ex eo reſultet delictum.
Rx. Incluſio † unius eſt excluſio alterius. Et inducta ad 39
unum finem, non debent operari contrarium: *l. legata. de
adim. legat.* Inducta ad favorem, non debent retorqueri
ad odiũ. *l. quod favore. ibique Dd. C. de ll. Menoch conſ. 170. n.
13. lib. 2.* Et amplius † inducta ad augmentum, non de- 40.
bent operari diminutionem: *l. legata. ff. de adimend. legat. So-
cin. Sen. conſ. 58. col. 2. lib. 1. Dec. conſ. 364. n. 3. Ioan. Iacob. de Leo-
nardis inter conſilia Bruni in conſ. 117. n.* 274.

3. Titius, quando facta eſt ceſſio, non petijt inſtru-
mentum, quo probaret ceſſionem ſibi ſoli factam: cum
facile potuerit cogitare, Sempronium non acquieturũ.
Reſponſ. non eſt opus: Titulum enim poſſeſſionis pro-
bare vel edere nemo tenetur. Vielmehr ſolle man fragẽ
warumb ſich Sempronius nicht reverſiren laſſen. Tradi-
tio enim inſtrumenti eſt loco ceſſionis, immo ipſa rea-
lis ceſſio: *l. 1. Cod. de donat.* Ad contraria reſpondetur. In
genere: non † locus eſt præſumtionibus vel conjecturis 41
in rebus certis: *l. continuus. 137. §. 2. ubi gloſ. final. alleg. concor-
dant de Verb. Obligat. & idem dicit etiam ibi Br. in l. continuus. fa-
cit l. ille aut ille. de legat. 3. l. pediculis. de auro & argent. legat. § ar-
gento l. ſi unus. §. filiofamil. in fi. de injur. l. arbitrio. §. niſi tamen.
ff. de dolo.*

Atqui hic verſamur in re certa, tum, quoad rẽ ipſam,
id eſt ceſſionem, tum quoad perſonam cedentem; quæ
in magnâ fuit auctoritate: de quo non præſumitur, daß
er ſolte haben vnter dem hütlein geſpielet cũ Sempronio,
in præjudicium Titij. Eſtque injuria, tale quid objicere
Cajo. Ad tertium in fine reſpondetur. Ex † nudâ & ſolâ 42
poſſeſſione rei vel inſtrumenti bonam fidem non intel-
ligi, nec dari alicui ſtatim actionem; multo minus exa-
ctionẽ, niſi probatâ prius ejuſdem juſtâ traditione factâ;
ſecundum *Andr de Barbat. in d. cap. corã. n. 6. 7. 8. & ibi Felin.
n. 9. extr. de offic. delegat. Roman. ſing. 693. cõſ. 446. n. 13. Molin.
conſ. 20. n. 2. vol. 1.* Atqui per confeſſionẽ quadrigeminam
ſatis probatur traditio. Probatâ itaq; traditione inſtru-
menti, intelligitur in propoſito jus agendi collatũ in ac-
cipientẽ, tanquam bonæ fidei poſſeſſorem, & tunc con-
ventus debitor non poterit ab exigente poſtulare titulũ,
vel ſollicitus eſſe, an ſuo, vel alieno nomine petat debitũ:
cum ei obſtet replicatio: & † poſſeſſor dicere poſſit: Ego 43
quoad re liberas ædes habeo: *l. loci corpus §. competit. ff. ſi
ſervit. vindicet. cum l. final. C. de rei vindicat.*

4. Erravit in narratione, narrans contraria: Modo e-
nim ait menſe Aprili, anno 77. modo anno 79. factum
eſſe. Reſpondetur hoc nõ pro contrarietate, ſed pro cor-
rectione æſtimandum eſt: habetq; pro ſe præſumtionẽ
ex communi theoricâ Dd. qui dicunt, ex antiquitate

44 temporis, puta ex † curſu 10. annorum præſumi obli-
vionem: *gloſ. in l. licet. C. de acquir. poſſeſſ. c. longinquitas. 2. quæſt. 2 Guid. Pap. deciſ. 127. num. 3. Anton. Cappez. deciſ. 51. Tiraquell. latiſſ. in tract. de præſcript. §. 1. gloſ. 4. in fin. verb. per decem annos*, ubi more ſuo, pene infinitos idem ſentientes allegat. Quam opinionem communem dicit *Franc. Burſat. conſ. 47 num. 16. vol. 1. Maſcard. vol. 3. de probat. concluſ. 122.*
45 *num. 1.* ubi & *num. 2.* rationem addit: cum † decennium
dicatur longum tempus ex communi Dd. ſententia de qua *Martin. Navarr. c. t. §. 2. de præſcript. diſtinct. 1. num. 5. Diſſent. Menoch. lib. 2. arbitr. judic. cent. 1. caſ. 26. num. 2.* qui judicis arbitrio committitur, quando præſumenda ſit oblivio.
46 Verius eſt, † præſumi in eo, qui occupatus eſt re fami-
liari, negociiſque alijs: veroſimile non eſt, temporis momentum ejuſmodi occupato poſſe, ac potuiſſe excidere; per doctrinam *Rip. in l. quod juſſit. num. 47. ff. de re judic. Gozadin. conſil. 9. num. 35. 36. Pariſ. conſ. 11. num. 132. lib. 1.* &
47 † qualitatis perſonarum rationem habendam eſſe tradit
idem *Menoch. d. caſu 16 num. 4 in fin.* quodque erraverit in momento temporis, huncque errorem correxerit, etiã
48 jurato affirmare poteſt. Reſponſum eſt † ab Imperato-
re ex conſilio Prudentum pro Negativâ Pragæ.

CONSILIVM CXIV.

Quæſtio.

An nummorum ſive moneta bonitate extrinſeca, & valore mutato, ſecundum eam æſtimationem facienda ſit ſolutio, quæ fuit tempore Contractus: vel ſecundum eam, quæ viget tunc, quando fit ſolutio?

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Conſuetudinis magna vis eſt & æquiparatur juri communi.
3 Qui facit id, quod plerumque fit, recte agere cenſetur.
4 Interpretatio in dubio fieri debet ſecundum id, quod fieri ſolitum eſt.
5 Inſtrumentum eſt probatio probata.
6 Inſtrumentum reddit veritatem apparentem, adeo, ut non egeat ulteriori probatione.
7 Præſertim ſi habeat ſua requiſita annum & diem, & ſi quæ ejus generis alia.
8 Obligationum, quæ re contrahuntur, natura non patitur, ut quis obligetur in plus, quam acceperit.
9 Solutio facienda ſecundum valorem, qui fuit tempore contractus.
10 Niſi aliud inter contrahentes expreſſè actum ſit.
11 Nemo debet locupletari cum jactura ſive damno alterius.
12 Creditoris & debitoris, in utrumque eventum par eſt ratio, ut neuter lædi videatur.
13 Inter contrahentes, quantum fieri poteſt, ſervanda eſt æqualitas.
14 Contractus non debent claudicare.
15 Valore monetæ ante ſolutionem mutato, ſolutio non aliter, quam ſecundum æſtimationem, quæ viguit tempore contractus fieri debet.
16 Monetæ valor ſi accreverit, debitor poteſt deducere incrementum illud, quod veteri æſtimationi acceſſit: ſi decrevit, tenetur ſupplere valorem tempore contracti debiti conventum.
17 Creditor ex mutatione monetæ nihil commodi vel incommodi ſentire debet.
18 Naturalis æquitas non minus ac lex ſcripta judicem indicando movere debet.
19 Æquitatem judices ſemper ob oculos poſitam habeant.
20 Solutio ad eandem ſummam, non ad eundem numerum facienda, quando nominatim aſſignatur, quantum quiſque nummus valeat.
21 Decrementum non cedit damno creditoris: neque augmentum ipſius lucro.
22 In obligatione quiſque nummus certo valore æſtimatur: & in dubio æſtimatio importat emtionem.
23 Incrementum ac decrementum nummorum æſtimatorum, ad creditorem omninò pertinet.
24 Interpretatio illa præferenda, per quam utrique caſui ſatisfiat.
25 Et utrique parti conſulatur.
26 Interpretatio præferenda, quæ omnibus eam obligationem concernentibus, ex æquo competit.
27 In obligationibus id tempus ſpectatur, quo contrahitur.
28 Pecunia uſum dominiumque ſui præbet, non tam ex ſubſtantia, quam ex quantitate.
29 Nummi credito in eadem forma vel materia reddendi non ſunt: cum æſtimatio nummorum ſit credita, non corpora
30 Nummorum valore mutato, indiſtinctè ſecundum eam facienda eſt ſolutio, quem habuerunt tempore contractus.
31 Solutio eo valore facienda, qui lege publica conſtitutus eſt: neque hic valor ad variationem Cambiorum, vel ſimili aliquâ autoritate privatâ mutatur.
32 Imperatoris & Ducum Imperii autoritate quod fit, magis attendendum eſt, quam quod â privatis vel ſingulis in Imperio variis locis agitur.
33 Sententia facultatis Juridicæ Lipſienſis.
34 Sententia Scabinorum Lipſenſium.

In nachbeſchribenem Fall iſt unß rechtlicher belernung von nöten: und verhelt ſich derſelbe folgender geſtalt.

VNſere † Vorfahren haben im Jahr 1567. den 1. 1
Maij/ von A. Fünffzehenhundert fl. Meiſniſch/
jeden fl. zu 21. grg. gezehlet / an gantzen unverſchlagenen Reichsthalern / je einen vor 24. grg. gerechnet / Jährlichen mit 90. und alſo daß hundert mit 6. zu verzinſen/ auß ſonderbarer Freundſchafft / inhalts der Verſchreibung/ auffgenommen/ und die Zinſe jederzeit an kleinen Müntzſorten erleget. Alß nun bey verſchienem Leipziger Marckt/ auff vorgehende auffſage/ die Zahlung des Capitals beſchehen ſollen/ haben wir unß zur Zahlung offeriret, und ſolche entweder an Müntzſorten/ oder an thalern/ in dem Valor und werth / wie ſie itzo güldig/ thun. Deß Creditoren Erben aber damit nicht zufrieden ſeyn/ ſondern die thaler in dem valor, wie ſie vorgehender zeit güldig geweſen/ alß zu 24. grg. jeden haben wollen/ deſſen wir unß beſchweret befinden: Auß folgenden Vrſachen.

Erſtlichen iſt notorium, daß itzo allenthalben die
thaler geſtiegen/ und nach gewöhnlichem gebrauch in ge-
mein jeder 27. grg. güldig: Magna † vero eſt vis conſue- 2
tudinis, & ea juri communi æquiparatur: *l. de quibus. ubi
Dd. ff. de legib. §. ſine ſcripto. Inſtit. de jur. nat. gent. & civil.* &,
† qui facit id, quod plerumque fit, recte agere cenſetur: 3
*l. ſi quis ſit fugitivus. §. apud Labeonem. ff. de ædilit. edict. Iaſon.
& Dd. in l. certi condictio. §. ſi nummos. ff ſi cert. pet. Bart. in l.
ſi pignore. §. fin. ff. de pignorat. act. Gravet. conſ. 6. num. 78. De-
cian. reſponſ. 29. n. 16. volum. 1.* & † in dubio ſecundum id 4
quod fieri ſolitum eſt, interpretatio fieri debet: *l. quod ſi
nolit. §. quod ſi. ff. de ædilit. edict. l. ſemper. ff. de reg. jur. l. eum qui.
C. de Epiſcop. & Cler. Socin. Iun. conſ. 2. num. 25. vol. 1. Cephal.
conſ. 96. num. 3. & conſ. 149. num 16. Roland. à Vall. conſ. 81. n.
14. Gravet. conſ. 77. n. 13.*

Hiergegen/ und vors ander / iſt gleichsfals notorium, und offenbar: daß unſere Vorfahren / tempore contractus nemlichen im Jahr 67. den thaler höher nicht/ alß zu 24. grg. gerechnet/ angenommen / und genoſſen haben: Inmaſſen auch ſolches obgedachte ver-
ſchreibung klar und deutlich demonſtriret, und außwei-
ſet. Inſtrumentum † enim eſt probatio probata: *l. cum pre- 5
cibus. C. de probat. Angel. ad l. intereſt. in ultim. notab. C. de ſolu-
tion. Roland. à Vall. conſ. 39. num. 5. & 6. vol. 1. & conſ. 40. num.
8. vol. 2.* veritatemque † reddit apparentem, adeò, ut 6
non egeat ulteriori probatione: *Bald. ad l. Imperator col. 1.
ff. de ſtat. homin. Pariſ. conſ. 54. num. 3. 4. 5. vol. 1. & conſ. 70 nu.
24. vol. 4. Roland. à Vall. d. conſ. 40. num. 9. & ſeqq. vol. 2.* præ-
ſertim, † ſi requiſita ſua habeat, annum, & diẽ, & ſi quæ 7
ejus generis alia: *Roland. à Vall. d. conſ. 40. num. 7. & conſ. 2.
nu. 58. vol. 1.*

Dahero

Dahero wir / vors dritte hoffentlichen ein mehres /
als den werth / wie ſie damals æſtimiret, vnnd vnſern
Vorfahren angenommen / vnnd genoſſen worden /
8 zu zahlen nicht ſchuldig. Nam † obligationum, quæ
re contrahuntur, natura non patitur, vt quis obli-
getur in plus, quàm acceperit: *l. ſi decem. in princ. ff. de
pact. l. rogaſti. §. ſi tibi. ff. ſi cert. petat. Anton. Faber. in tractat.*
9 *de varit. num. deb. ſolut. cap. 8.* Corroboratur † hæc ſen-
tentia, *text. l. cum quid. in fin. ff. ſi cert. pet. in quo id tacitè
cenſetur actum, vt reſpectu ejus valoris, qui fuit tempore contra-
ctus, ſolutio fiat; & l. ſi ita eſſet. ff. de aur. & argent. legat. quate-
nus ibi dicitur, præſens tempus inſpiciendum eſſe non futurum:
quam rationem pro hac ſententia adducit Alberic. de Roſat. in l. vi-
num. circa fin. ff. ſi cert. petat. dicens* quod contrahentes de
tempore & valore currenti tempore contractus vide-
antur ſenſiſſe: & nullo modo cogitaſſe de tempore fu-
turo, niſi hoc appareat.

Zumal / weil vors vierte in der Verſchreibung expreſ-
sè nicht gedacht / da gleich ein Reichsthaler ſtiege / daß
nichts weniger ſtück / v[illegible]ſtück gegeben / vnd wider be-
10 zahlet werden ſolle: † welches doch vermöge der Rechte /
vnd ex communi Doctorum calculo in ſolchem Fall
von nöthen; nimirum vt hoc à contrahentibus expreſ-
sè actum ſit, & convenerit: *Gravet. conſ. 13. verſ. item pro
opinione illa. lib. 1. Anton. Gabriel. commun. concluſ. lib. 3. tit.
de ſolution. & liberat. concluſ. 2. num. 13. Andr Kohl. exercitat.
jur. civil. 19. num. 7. Regner. Sixtin. in tract. de regalib. c. 9.
num 126.*

Vnd würde dergeſtalt / vnnd vors fünffte vns ein
groſſes ab[illegible] den Creditoren aber ein merckliches zuge-
hen: Zuwider der allgemeinen natürlichen Regull:
11 neminem † debere cum alterius jacturâ, ſive damno
fieri locupletiorem: *l. nam hoc natura. ff. de condict. inde-
bit. l. jure naturæ. ff. de regul. jur. Andr. Kohl. exercit. 2. num.
24. & n. 44. circa fin. Bartol. in l. planè. in fin. ff. de petit. here-
dit. text. in cap. locupletari. de Reg. Jur. in 6.* Accedit, † quod
12 par debitoris & creditoris in vtrumque eventum eſt
ratio, vt neuter lædi videatur: *l. ſi pater puella. C. de inoſ-
fic. teſtament. l. ſi de fideicommiſſo. C. de tranſact. Roman. in l.
ſtipulatio iſta. §. inter certam ff. de Verbor. Obligat. Dec. in l.
cum tempus. num. 10. ff. de Reg. Jur. Andr. Kohl. exercit. 12.*
13 *num. 2. & exercit. 18. num. 28. & ſeq.* & † æqualitas inter
contrahentes, quantum fieri poteſt, ſervanda: *l. Julia-
nus. §. ſi quis colludente. ff. de action. empt. l. vltim. C. de fruct.
& lit. expenſ. Gravet. conſil. 243.* [illegible] *Menoch. conſ. 606.*
14 *num 15. vol. 7.* quia † contract[illegible]n debent claudica-
re: *l. ſi cum dic.* [illegible] *arbiter. ff. de recept. arbitr. l. vlt. ff. de prætor
ſtipulat l. 1. l. ſi* [illegible] *quod. §. vltim. ff. de reſcind. vendit. Bartol. in
l. Julianus. §. ſi quis à pupillo. ff. de action. emt. Dd in §. 1. Inſtit.
de autor. tutor. Bolognet. conſ. 10. n 35.*

So iſt auch vors ſechſte verſehenen Rechtens: Quod
15 eo † caſu, quando ante ſolutionem, valor monetæ
mutatur, ſolutio non aliter, quam ſecundum æſtima-
tionem, quæ viguit tempore contractus fieri debeat:
adeoque, ſi creſcat valor talerorum poſt contractum;
numero pauciores, ſi minuatur, plures ſolvendi ſint,
niſi expreſsè conventum ſit, reſtituendos eſſe taleros
ſecundum valorem ejus temporis, non quò dati ſint,
ſed quo ſolvi debent: *vt animadvertere licet ex iis, quæ à
Dd. notantur in l. cum hi. ff. ſi cert. petat. & in l. Paulus. ff. de ſo-
lution. & in c. quanto. de jurejurand. Mynſing. lib. 4. obſervat. n.*
16 *num. 2. 3. vbi in terminis, inquit.* Si valor † monetæ accre-
vit, tunc debitor deducere poteſt incrementum illud,
quod veteri æſtimationi acceſſit: ſi decrevit, ſupplere
teneatur valorem tempore contracti debiti conventum:
& ſic facienda eſt ſolutio proportionabiliter, ad æſti-
mationem antiquæ, ne vtroque caſu alteruter contra-
hentium plus aut minus, quam datum acceptumve ſit,
reddat vel recipiat: *Idem ſenſerunt Azo. Iacob. de Belvis.
& Odofred. vt refert. Cyn. in l. minorum. C. in quibus cauſſ in in-
tegr. reſtit. Anton. de Butr. in cap. quanto. vbi Panormit. nu. 12.
de jurejurand. Anton. Burg. in cap. cum dilecti: num. 39. de
emt. Franciſc. Curt. de monet. quæſt. 3. num. 15. dicens, ita com-
muniter modernos tenere. Dec. in repetit. l. cum quid. num. 56.
vbi Curt. Iun. num. 23. Loriot. num. 8 & 9. Bologn. num. 74. di-
cens æquiorem & veriorem. ff. ſi cert. petat. Hotrom. lib. 1. quæſt. il-
luſtr. 15. Anton Gabr. commun. concluſ. lib. 3. tit. de ſolution. & li-
berat. concluſ. 1. num. 1. Alber. Brun tract. de augment. & diminut.
concluſ. vlt. verſ hic ita præmiſſis n. 1. Carol. Molin. de vſuris contr.
quæſt. 92. num. 709. quæſt. 93. num. 717. quæſt. 94. n. 722. q. 95.
num. 726. & 727. q. 96. num. 729. & q. 97. num. 731. & 734.
Iohan. Aquila de monet. part. 2. theor. 1. verſ. altera concl. Bronch.
cent. 1. aſſert. 64. & in hanc ſententiam inclinat etiam Covar. in tr.
collat. numiſmat. veter. cap. 7. §. vnic. num 3. dicens, eam in regnis
Caſtellæ, per leges Tauri, eſſe comprobatam: pro qua etiam extat
deciſio Conſilij Neapolitani, apud Matheſ. Afflict. deciſ. 194. per tot.
maximè num. 5. ſub fin. Similiter & Curiam Delphinatus ſecun-
dum eam judicaſſe, teſtis eſt Guid. Papa deciſ. 493. verſ. conclude
ergò. Eandem approbavit Electoralis Conſtitutio Saxon. 28 part. 2.
vbi Dan. Moller. ſimiliter in terminis ait:* Creditorem † ex 17
mutatione monetæ nihil commodi, vel incómodi ſen-
tire debere: & juſtitiam naturalem hoc dictare aſſerit,
*Regnand. in tr. de monet. n. 4. verſ. allegata jura: & vndecim fun-
damentis propugnavit Molin. d. q. 92.* Et hanc † ſententiam 18
dictare ipſam naturalem juſtitiam, quæ non minus de-
bet movere judicem, quam lex ſcripta, confirmat quoq;
*Modeſtin. Piſtor. conſ. 27. n. 46. vol. 2. allegans l. ſcire oportet. §. ſi
enim quis. 7. vbi verba; cujus fidem firmare ſufficit ex ipſa naturali
juſtitiâ. ff. de excuſat. tutor.* Nam † æquitatem ſemper ob 19
oculos judices habere debent: *l. quod ſi Epheſi. 4. ff. de eo q.
certo loco. tradit Schneidvv. §. Item ſi quis in fraudem Inſtit de
action. n. 15.*

Zu dem / vnd vors ſiebende / ſind in der obligation
die Thaler æſtimiret, da ſtehet: Die wir an guten vnver-
ſchlagenen Thalern je einen vor 24. Groſch. gezahlet /
bahr vber zugezahlet empfangen / vnd zu gemeiner Stadt
notturfft angewendet / vnd angeleget. Quando autem
† nominatim aſſignatur, quantum quiſque nummus 20
valeat, debet ad eande[illegible]mmam, non ad eundem
numerum ſolutio fieri: *Ancharan. in Clement. vlt. de de-
cim. Ferrar. in form. libell. in act. hypothec. verb. relaxand.
num. 3. Molin. de vſur. quæſt. 97. num. 733. cum ſeqq. Covarr.
dict. cap. 7. num. 5. Petr. Gregor. in Syntagm. lib. 36. cap. 2. n. 27.
Anton. Fabr. dict. tractat. cap. 2. & 16. Theſaur. deciſ. 174. nu. 6.
Iohan. Borchol. in cap. vnic. num. 60. quæ ſint regalia. Gram-
mat. conſ. 12. num. 44. & 49. lib. 1. Gravet. conſ. 887. num. 2.
vol. 5.* Nummus enim rerum comparandarum gratiâ in-
ventus, tantum valet, quantum pro eo cóparari poteſt;
ſecundum commune proverbium. Vnd empfahen deß
A. Erben an ſolcher ſolution keinen mangel noch abbruch;
wann ſie für ſolch Geld jetzo ſo viel löſen / als ſie voriger zeit
erzeigen können.

Zu welchem zweck vnd ende dann auch derowegen ſe-
cundù illam æſtimationẽ, ſive numerationis factæ clau-
ſulam præcedentem, ſubſequens quoq; ſolutionis clau-
ſula, billich zu verſtehen iſt / da ſtehet: Als dann ſollen vnd
wollen wir die fünffzehen hundert flor. an vnverſchlage-
nen Thalern / je einen vor 24. arg. gezehlet: In maſſen
wir die empfangen / ohn allen ſchaden niderlegen vnd zah-
len: Nemlichen / wei vnſere Vorfahren / den Thaler pro
24. arg. æſtimiret, empfangen / vnd zu ſolchem werth / ſich
hinwider verbunden / ob immittelſt die Thaler fallen wür-
den / daß ſolches dem Creditori zu keinem ſchaden vnd
nachtheil gereichen: Sondern er / ohne allen abgang ſeine
1500. flor. jeden pro 21. arg. gerechnet / hinwider völlig
haben ſolle. Vnde ſequitur: Ob interim die Thaler
accreſciren vnd ſteigen würden / daß ſolch augmentum
ihme gleichfals zu keinem gewin ſolle gereichen: p tradita
Modeſtin. Piſtor. conſ. 27. vol. 2. vbi inquit. Quemadmodum † 21
decrementum non debet cedere damno creditoris, ita
nec augmentum debet cedere ipſius lucro. Cum † e- 22
nim in obligatione quiſque nummus certo valore fuerit

æſtimatus, & in dubio æſtimatio importet emtio-
nem: *Bald. & Salicet. in l. quoties. l. cum dotem. l. ſi inter. C. de jur. dot. & eſt communis opinio ſecundum Boer. deciſ. 327. num. 11. ad quam plures allegant, Tiraquell. de retr. conſang. §. 1.*
23 *gloſ. 14. num. 20. Pariſ. conſ. 81. n. 10. vol. 3.* vtriq; † augmen-
tum, ſive commodum, ac rurſus decrementum, ſive
detrimentum, in æſtimatis nummis poſtmodum eve-
niens, ad debitorem, non ad creditorem perti-
nebit: *l. plerumq; cum l. ſeq. l. ſi mancipia. ff. de jure dot. cum ſimilib.*
24 Noch mehr iſt zu Recht verſehen: Semper † eam in
dubio præferri oportere interpretationem, per quam
vtrique caſui ſatisfiat: *l. adoptivus. §. 1. in fin. ff. de rit. nuptiar. Bald. in l. bonorum. C. qui admit. Gravet. conſil. 301.*
25 *num. 4. volum. 2.* & † vtrique parti conſulatur: *l. 1. in fin. vbi Caſtrenſ. & reliqui Dd. ff. ſi quis caution. Natta conſ. 373.*
26 *num. 15. tom. 2.* quæq; † pleriſque vel omnibus eam diſpo-
ſitionem ſive obligationem concernentibus, ex æquo
competat: *l. jam hoc jure. ff. de vulgar. & pupill. l. quamvis. C. de impuber. & aliis ſubſtit. Gravet. conſ. 26. n. 12. vol. 1.*

Vnd iſt diß vors achte ſeithero totâ die alſo practici-
ret, auch bey der Churfürſtlichen Sächſiſchen Regie-
rung zu Dreßden / als die Thaler anfangs geſtiegen /
pro lege, alſo zu obſerviren, vor billich erkandt vnnd
außgeſetzet worden: In welchen verſchreibungen die
Thaler æſtimiret, per clauſulam, jeden pro 24. arg. ge-
rechnet / daß auff dieſelben der Creditor nicht könne ſtück
vor ſtück ſodern / ſondern entweder Müntz / oder die
Reichsthaler in jetzigem valore extrinſeco, als pro 27.
arg. jeden zu nehmen: vnnd deductionem augmenti
darin zuleiden ſchuldig ſey. Nimirum: quia debitor, ad
27 æſtimationem ſeſe obligavit: non ad corpus: & † in
obligationibus id tempus ſpectatur, quo contrahitur:
l. non omne §. in ſtipulationibus. ff. de Reg. Jur. l. in lege. ff. de contrahend. emt. l. ſed quæ loca. ff. de ſervit. ruſtic.

Vnd könten / vors neundte viel exempel erzehlet wer-
den / die alle in recenti memoriâ, vnnd eines theils
biß dato vorhanden ſeyn / [illegible]icht allein dieſer Orth;
ſondern auch im Churfürſtenthumb Sachſen / an vn-
terſchiedenen Orthen / auch von vns die Thaler / dem je-
tzigen werth nach genommen worden / vnd wir / auch viel
andere damit alſo verfahren: vnd werden gleich dato
allhier / in gleichem Fall wie dieſem / vnd auff gleichmeſſige
verſchreibung / wie vnſere iſt / 6000. Thaler / dem Edlen /
Geſtrengen Hanß Wolffen von Schönbergk / anders
nicht / als nach jetzigem werth / vnd cum deductione au-
gmenti außgezehlet.

Vorab / vnd in fernerer erwegung / daß in auffbor-
gung der 1500. flor. dieſelben tempore contractu mutui,
nach gemeinen Gülden gerechnet vnd æſtimiret worden:

Nun iſt aber an den Gülden keine verenderung niè-
maln geſchehen / noch vorgangen: ſondern der flor. gild
noch heutigen tages 21. arg. In maſſen er vor vielen
Jahren gültig / vnd in dem preiß geweſen: proindeq;
ſolutio in eâdem quoque bonitate facienda, prout tem-
28 porè contractûs viguit: cum † pecunia dicatur vſum,
dominiumque ſui præbere, non tam ex ſubſtantiâ,
quam ex quantitate: *l. 1. de contrahend. emt.* Ac pro-
pterea debitor non tam corpora, vel materiam pecu-
niæ, quàm quantitatem, & eius vſualem æſtimationem
mutuò accepiſſe videtur: quò curſus tantummodò re-
ſpiciendum eſt in reſtitutione; ejuſdem generis vt fiat.
Et quod illa quantitas, valorque impoſititius, vera &
ſubſtantialis ſit nummi bonitas, tradit *Molin. tractat. de vſur. & alij.*

Dazu kompt nun / vors zehende / daß wir / vnd vnſere
Vorfahren die Zinſe ſtets an kleinē Müntzſorten erleget:
Dieſelben auch alſo von vns / ohne alle widerrede an-
genommen worden: hiemit / vnd durch ſolche anneh-
mung der Zinſe an kleinen Müntzſorten / vnſer credi-
tor, vnd ſeine Erben ſelbſt bezeuget / daß wir an ſtück
Thaler nicht; ſondern ad æſtimationem dergeſtalt ver-
bunden / wann wir 1500. flor. jedem mit 21. argent.
ablegen; es ſey an kleinen Müntzſorten / oder an Reichs-
thalern / dem jetzigen valor, vnd werth nach / daß wir
damit verfahren: Siquidem † nummi crediti regu- 29
lariter in eadem formâ, vel materiâ reddendi non ſint:
cum æſtimatio nummorum ſit credita: non corpora:
argt. l. 34. §. 1. ff. de ſolution. l. 45. in fin. ff. de condict. indebit. l. 24. ff. depoſit. l. 5. de impenſ. dot. l. 34. §. 3. ff. de legat. 1. l. 95. in fin. ff. de legat. 3. l. 66. ad SCt. Trebellian. l. 10. in princ. de accept. facit benè l. 65. §. 1. ff. de Verbor. Obligat. cum ſimilibus.
Ac in dubio æſtimatio; non materia ſive ſpecies num-
morum credita cenſetur, cum illud rationi juris ma-
gis videatur conſentire: *l. 19. §. 2. ff. de condict. indebit. & probat Cujac. Novell. 4. cap. 3. & in l. 59. de Verbor. Obligat. cui add. Weſſenbec. parat. de rebus credit. Azo, quem refert & ſequitur Anton Gabriel. lib. 3. tit. de ſolution. concluſ. 2. num. 2.*
Et † quod eorum bonitate [illegible]e valore mutato, indi- 30
ſtinctè ſecundum eum val[illegible] facienda ſit ſolutio,
quem habuerint tempore contractus; vt multis argu-
mentis probant *Donel. in l. 3. num. 9. cum trib. ſeqq. ff. de reb. credit. Hottom. illuſtr. quæſt. 15. Regn. Sixtin. de regal. cap. 9. in fin. Mynſing. 4. obſervat. 1. num. 1. & ſeqq. vbi addit num. 4. hanc ſententiam tanquam veriorem, & juri atq; æquitati magis conformem, præjudicio Cameræ Imperialis comprobatam fuiſſe. Vide conſultat. Saxon. part. 1. de contractib. q. 16.*

Vnd wiewol vors eilffte / zu Recht verſehen: quod † 31
ſolutio eo valore fieri debeat, qui lege publicâ conſti-
tutus & receptus eſt: nec hic verus valor, ad variatio-
nem cambiorum, vel ſimili aliqua privatâ auctoritate,
mutetur: *Zabarell. in Clement. ſi beneficio. quæſt. 11. de decim. Alex. in l. eleganter. §. qui reprobos. col. 2. ff. de pignor. act. Albert. Brun. in tractat. de monet. in prælud. num. 19.* Vnd
ob daher geſagt würd / es ſey die Müntzerhöhung nicht
von der hohen Obrigkeit / ſondern / von privat Perſo-
nen / wegen jhres eignen nutzes / zuwider deß Heiligen
Römiſchen Reichs hochverpönten Müntzedict einge-
führet; könte derowegen ſolche privat erhöhung / vns /
als debitoren; nichts vortragen: Dörffte auch kein
Creditor ſich daran binden laſſen / anders / als wann
von der Römiſchen Keyſerlichen Mayeſtät / vnnd dem
Heiligen Römiſchen Reich / durch offentlichen beſchluß /
vnd Reichs Abſchied / oder auch von Chur vnd Fürſten
ſonderbar dieſe muta[illegible]onetæ, vnd Müntz erhöhung
erfolget: in welchen terminis obige jura, de mutatione
monetæ zuverſtehen: Quod ea creditori, nec proſit;
nec obſit. Hierauff iſt die Antwort / ob freylich wol
gegenwertige Müntz erhöhung / von der hohen Obrig-
keit nicht eingeführet: haben doch die Römiſche Key-
ſerliche Mayeſtät / Chur- vnd Fürſten dieſelbe ſo weit ap-
probiret / vnd in jhren Cammern den geſtiegenen valor,
in einnahm vnd außgabe paſſiren laſſen / ohne diß / vnd
ob ſolches nicht geſchehen / derſelbe auß eigenem nutz der
Kauffleute geſtiegene valor, bald widerumb gefallen
ſeyn würde: Damit es nunmehr ſo weit kommen: wann
die hohe Obrigkeit denſelben nicht abgeſchaffet, daß er wol
eine weile beſtehen / vnd in viridi obſervantiâ ſeyn vnd
bleiben wird. Et cenſetur † nomine Imperatoris, & 32
Ducum Imperij fieri, quod ab eorum Cameris obſer-
vatur: meritoque, magis attendendum eſt, quod per
Majeſtatem Cæſaream, Duces Imperij, atque eorun-
dem officiarios, quam quod à Privatis vel ſingulis agi-
tur: juxta ea, quæ in terminis rei nummariæ notat: *gloſ. in Clement. ſi beneficio. in verb. conſuetam. de decimis. Albert. Brun. in tract. de augment. & diminut. monet. §. decimo quarto hunc maximè num. 2.*

Dieſem nach / iſt vnd gelanget an die Herren vnſer
dienſtlich erſuchen vnnd bitten / ſie wolten vns hierauff

deß Rechten berichten : Ob nicht A. vnſers Creditoris ſeligen / Erben vnd Brieffs-Jnnehabere / geſtalten ſachen nach / die 1500. flor. Meißniſch / jeden pro 21. arg. an Müntze / von vns bezahlet / oder aber / die Reichsthaler in jetzigem valor, als jeden pro 27. arg. anzunehmen ſchuldig? Das ſind wir / neben verrichtung der gebür hinwider zuverſchulden willig. Signat. den 12. Maij, im 1608. Jahre.

Burgermeiſter vnd Rathmanne der Stadt N.

33 Vrthel †

Vnſer freundtlich dienſt zuvorn / erbare / wolweiſe / gute Freunde / Als jhr vns eine Schuldverſchreibung / neben einer Frage / zugeſchickt / vnd euch deß Rechten darüber zuberichten gebetten habt: Demnach erachten wir darauff im Rechten zuerkennen ſeyn. Haben ewere Vorjahren von A. Anno 1567. Den erſten May / fünffzehen hundert Gülden Meißniſch / jeden Gulden zu 21. Groſch gezahlet / an gantzen vnverſchlagenen Reichsthalern / je einen vor vier vnd zwantzig Groſchen gerechnet / jährlich mit 90. vnd alſo das hundert mit 6. zuverzinſen / auß ſonderbahrer freundſchafft auffgenommen. Ob nun wol inmittelſt der werth vnd valor der Müntze hoch geſtiegen / vnd jhr die Zinſen an kleinen Müntzſorten erleget; Dennoch aber / vnd weil die Müntzerhöhung nicht von der hohen Obrigkeit / ſondern von privat Perſonen / wegen jhres eigenen nutzes / zuwider deß Heiligen Römiſchen Reichs hoch verpœnaliſirten Müntzedict eingeführet / vnd die außzehlung an guten vnverſchlagenen Thalern / je einen zu 24. arg. gerechnet / geſchehen; vnd ewer Vorfahren ſich vnd jhre Nachkommen verbunden / vnd verpflichtet / die zahlung der fünffzehen hundert Gülden / je ein vnd zwantzig Groſchen vor ein Gülden gerechnet / an vnverſchlagenen Thalern / je einen vor 24. arg. gezahlet: Jn maſſen jhr die empfangen: So ſeyd jhr / krafft ewer verſchreibung / die zahlung nicht an kleinen Müntzſorten / nach dem jetzigen werth derſelben / ſondern an guten vnverſchlagenen Thalern einen vmb 24. arg. gerechnet / zuthun ſchuldig / von Rechts wegen. Vrkundlich mit vnſerm Jnſiegel verſigelt.

Ordinarius, Senior, vnd andere Doctores der Juriſten Facultet in der Vniverſitet Leipzig.

34 Ander † Vrthel.

Vnſer freundlich dienſt zuvorn / erbare vnd wolweiſe gute Freunde / Als jhr vns Copey / einer Schuldverſchreibung / beneben einer Fragen zugeſchickt / vnd euch deß Rechten darüber zubelernen gebeten habt; Demnach ſprechen Wir Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig darauff vor Recht; hat euch A. am tage Philippi Jacobi / deß 1567. Jahres / 1500. Gülden / jeden zu 21. ſilbern Groſch. Meißniſcher wehrung gerechnet / geliehen / welche jhr vermöge vorangeregter verſchreibung / nicht allein an guten vnverſchlagenen Thalern / jeden zu 24. ſilbern Groſch. gerechnet / zugezehlet empfangen: ſondern auch berürte Summa / vff vorgehende auffkündigung / an vnverſchlagenen Thalern / in obangeregtem werth / widerumb zuerlegen / vnd abzutragen / zugeſagt: Alles nach mehrem inhalt / der vberſanten Copey / vnd ewer Fragen: So ſeyd jhr auch / vermöge ewer verpflichtung / ſolche Summa / an gantzen Thalern / deß in ewer Fragen / darwider gethanen fürwendens / vngeachtet / widerumb zuerlegen / vnd abzutragen ſchuldig: vnd mögen vorerwehntes Glaubigers hinterlaſſene Erben / an ſtatt derſelben ſich mit andern / vnd kleinen Müntzſorten / in dem werth / wie ſie zur zeit der auffgerichten verſchreibung gegolten / bezahlen zulaſſen / wider jhren willen nicht gedrungen werden / von Rechts wegen. Zu vhrkunde mit vnſerm Jnſigel verſigelt.

Churfürſtliche Sächſiſche Schöppen zu Leipzig.

CONSILIVM CXV.

Thema.

An legitimati per ſubſequens matrimonium, ſuccedant in feudis? & de ſucceſſione liberorum fratris & ſororum.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Legitimati in omnibus, & per omnia perinde habentur, ac ſi ex iuſto & legitimo matrimonio eſſent nati.
3 Legitimatus per ſubſequens matrimonium cenſetur immediatè natus de legitimo matrimonio, ac ab ipſo ſtatim initio contractum fuiſſe matrimonium lex præſumit.
4 Filii legitimati, quoad omnia verè & propriè dicuntur legitimi, ac ſi ab initio ex legitimo matrimonio nati eſſent.
5 Et admittuntur ad ea omnia, ad quæ vocantur legitimè nati & quæ expreſsè filiis ex legitimo matrimonio natis deferuntur.
6 Legitimati per Reſcriptum Principis, dicuntur verè legitimi, non fictè, & num. 8.
7 Dictio NIHIL, eſt vniverſalis negativa, omnia impedimenta, omnemque differentiam prorſus tollens.
8 Verbum FIAT, importat veritatem, non fictionem.
9 Legitimati, reſpectu ſucceſſionis a legitimis nihil differunt: ſed indiſtinctè ſuccedunt patri, & aliis, ſicut ſuccedunt alii, ex legitimo matrimonio nati.
10 Legitimati ſuccedunt in bonis non ſolùm attentâ Iuris Canonici diſpoſitione, ſed etiam ſecundum ius civile.
11 Liberi tam in allodialibus bonis, quàm feudalibus, quoad parentum ſucceſſionem omnibus aliis præferuntur.
12 Legitimati per ſubſequens matrimonium, non tantum in allodialibus, ſed etiam in feudalibus ſuccedunt.
13 Et ad Emphyteuſin Eccleſiaſticam admittuntur.
14 Explicatio cap. vn. §. naturales filii. Si de feud. defunct. contro. fuerit.
15 Vir nobilis, ſecundum ius Canonicum hodiè etiam cum ancilla & viure vili atque ignobili legitimum contrahit matrimonium.
16 Quòd ius Canonicum etiam in terris imperii, ac in foro civili ſervatur.
17 Filii inde nati, legitimantur ex matrimonio, quod cum viliſſimæ conditionis muliere contractum eſt, etiam quoad effectum ſucceſſionis, quæ eſt ſequela matrimonii.
18 Filii omnes, licet pater nobilis ſit, mater verò ignobilis, legitimi ſunt.
19 Liberi non matris, ſed patris conditionem ac familiam ſequuntur.
20 Ex patre nobili nati, & ipſi nobiles ſunt, pro uſq; habendi, qui ex eadem nobili ſint familiâ, etiamſi matrem plebeiam & humilis conditionis habuerint.
21 Quàmdiu heres ex teſtamento exiſtit, ſucceſſioni ab inteſtato locus non eſt.
22 Cauſſa teſtati prævalet cauſſæ inteſtati.
23 Cauſſa teſtati, vti magis favorabilis, vniverſalior & potentior penitus excludit, trahitque ad ſe cauſſam inteſtati.
24 Heres etiamſi in teſtamento non eſſet totius hereditatis capax.
25 Teſtamentis ea inprimis adhibenda eſt interpretatio, vt voluntati teſtatoris per omnia ſatisfiat.
26 Honos eſt teſtantis, decedere potius cum teſtamento, quam ab inteſtato.
27 Teſtamenta conſervare pium eſt.
28 Reipublicæ intereſt, ſuprema hominum iudicia ſuſtineri, & exitum habere.

29 Subtilitas illa, quâ vltimæ hominum voluntates ſubvertuntur, Reipubl. contraria & pernitioſa eſt.

30 Pro iuſtitia naturali ſemper eſt, ſervare teſtamenta; cum teſtamenti nullitas, pœna teſtatoris cenſeatur.

31 Omne teſtamentum præſumitur ſolenne, perfectum atque validum; ſi non eſt vitiatum, neque ex parte aliqua corruptum, ſed debitam habens formam.

32 In claris cum verſamur, nec coniecturis, gloſſis, nec interpretationibus eſt locus.

33 In dubio pro teſtamento potius, pronunciandum, quam contra illud.

34 Ex duabus opinionibus illa prævalet, quæ teſtamento favet.

35 Ne propter ſubtilitatem, vel nimiam obſervantiam, iudicia teſtantium defraudentur, & irrita fiant.

36 Teſtamentum morte teſtatoris confirmatum, nulli humanæ poteſtati ſubiaceat.

37 Nec Papa, nec Princeps poſſunt mutare teſtatoris voluntatē, eiuſque vltimum elogium.

38 Matrimonia hodiè non niſi publicè in Eccleſia, adhibitiſq; magnis & multis ſolennitatibus celebrantur.

39 Matrimonium illud clandeſtinum eſſe perhibetur, quod non publicè in Eccleſia, & adhibitis vſitatis ſolennitatibus contrahitur.

40 Etiamſi coram duobus aut tribus teſtibus fuerit initum.

41 Clandeſtinum illud eſt matrimonium, quod non in facie Eccleſiæ, & ſecundum conſuetudinem patriæ contrahitur, & inſciis conſanguineis.

42 Huiuſmodi matrimoniis, quæ clam, & minus ſolenniter cōtracta ſunt, iuris præſumtiones adverſantur.

43 Clandeſtina matrimonia omnino iure ſunt odioſa; quia fraudis ſuſpicione non carent.

44 Immò & damnata; cum contrahantur contra interdicta Eccleſiæ.

45 Adeoq; per ſubſequens clandeſtinum matrimonium filii nō legitimantur.

46 Ad legitimationem filiorum, antè natorum, neceſſe eſt, vt mulier potuerit viro, matrimonio legitimè coniungi, tempore nativitatis & conceptionis filiorum, non ſolum de iure, ſed etiam de honeſtate, & ſecundum bonos mores.

47 Ex diſparitate & inæqualitate perſonarum, magna matrimonii non contracti inſurgit præſumtio.

48 Inæqualitas & diſparitas perſonarum inducit clandeſtinitatem.

49 Liberi, quos pater nobilis ex ignobili ſuſcepit filia, per ſubſequens matrimonium legitimantur, & plenè nobiles efficiuntur, idq; duntaxat de iure Canonico.

50 Vbi aliquid pro formâ requiritur, ibi; eo deficiente, totum deficit.

51 Forma rei dat eſſe, & ſine formâ non incipit eſſe.

52 In nobilitate, privilegia & conſuetudo locorum attendi debet, & nobiles cenſentur, qui conſuetudine, pro nobilibus habentur.

53 Vbi nulla ſubeſt legitimandi cauſſa; vtique & legitimatio nulla erit.

54 In omni actu humano, vt ſubſiſtat, non ſufficit adeſſe enixam voluntatem: niſi & poteſtas adſit, & iuſtitia, ſeu legis adſiſtentia, vt ſi vnum deſit, actus habeatur pro nullo.

55 Adeo etiam in legitimationibus hæc attendenda veniunt.

56 Pacta; quæ contra leges, plebiſcita, & decreta principum fiunt, nulla ſunt.

57 Pacta contra iuris regulas inita, non ſunt rata.

58 Legitimatio adverſus Decretum Principis, in præiudicium agnatorum facta, quoad effectus civiles, & reſpectu ſucceſſionis nihil operatur.

59 Legitimatio aliàs etiam non trahitur ad ſucceſſionem in feudis.

60 Deſtructo fundamento, corruit ædificium; &, ſublato principali, ceſſat & acceſſorium.

61 Reſciſſo principali, reſcinditur & id; quod ei annectitur.

62 Idque vel maximè eo caſu, vbi in principali & acceſſorio eadem militat ratio.

63 Legitimatione non ſubſiſtente; nec inſtitutio legitimati ſubſiſtit.

64 Argumentum, quod à cauſsâ ceſſante ſumitur, in iure validum, frequens atq; vtile eſt.

65 Adoptio ſi non valet, inſtitutio etiam, eius reſpectu facta, corruit, heredibuſque ab inteſtato locus datur.

66 Teſtamentum non procedit; quoties iniquitas & nullitas eius liquidò apparet.

67 Teſtamenta non valent, ſi in illis condendis non ſit obſervata teſtandi forma, vel iure communi, vel peculiari ſtatuto & conſuetudine loci præſcripta.

68 Paria ſunt, aliquid non fieri, vel non ritè, ac legitimo modo fieri.

69 Statutum & conſuetudo valet, ſi iuſta quædam ſubeſt cauſſa, ob quam ſtatuto vel conſuetudine liberi à ſucceſſione excluduntur.

70 Quævis ſubſtitutio favore digna eſt.

71 Si ex teſtamento manifeſtè apparet, aliquem eſſe ſubſtitutum, illud eam vim habet, vt ſubſtituto hereditas deferatur, nec ad vllum alium pertineat.

72 Fruſtrà de ſucceſſione ab inteſtato quæritur, vbi ex teſtamento heres eſt vel expectatur.

73 Succeſſio ex teſtamento duplici iure fungitur: teſtatoris primùm; deinde etiam auctoritate legis nititur.

74 Succeſſio ab inteſtato ſolius legis tantum eſt.

75 Teſtamentum in dubio iuxta iura ſtatutaria, & privilegia loci conditum cenſetur.

76 Quin etiam, quando ſtatuta, privilegia, vel conſuetudines corrigunt ius commune, quiſque teſtator voluntatem ſuam cum illis ſtatutis privilegiis & conſuetudine conformem eſſe voluiſſe præſumitur.

77 Heredis appellatione, in materia feudali, heres feudalis, id eſt, maſculus, non fœmina intelligitur.

78 Iure feudali iam receptum eſt, vt feudorum non niſi maſculi regulariter capaces ſint, fœminæ non itidem.

79 Quod de feudi natura eſt originalis, generalis & communis regula.

80 In feudis hoc eſt ſingulare, vt fœmininum non comprehendatur ſub maſculino.

81 In feudo conceſſo pro ſe, & omnibus, vel quibuſcunque heredibus, maſculinum, non etiam fœmininum comprehenditur.

82 Niſi ſub hac conceptione verborum vocata ſit fœmina: vt cum maſculis ſuccedat.

83 Sive etiam cum feodum ita datur, vt fœminæ ſuccedant ſicut maſculi.

84 Fœmina maſculi ſucceſſione, à feudo ſemel excluſa, in perpetuum excluſa cenſetur.

85 Mares pro ſe contra fœminas, in puncto ſucceſſionis feudalis, intentionem fundatam habere dicuntur.

86 Omni iure maſculi in ſucceſſione fœminis præferuntur.

87 Adeò, vt etiam in feudo fœmineo maſculi ex fœminis deſcendentes, fœminas excludant.

88 Feudi, ea tenore accepti, vt deſcendentes maſculi & fœminæ illud habeant, natura hæc eſt, vt fœminæ, extante maſculo, non admittantur.

89 Maſculi fœminis ſunt digniores.

90 Omnibus hominibus hoc commune eſt, vt maſculos magis diligant, quàm fœminas.

91 Per maſculos familia conſervatur, per fœminas autem finitur.

92 Fœminæ caput & finis familiæ dicuntur, quæ nubendo fiunt principium cognationis viri.

93 Fœminæ nubendo fa[illegible] & agnationem parentum extinguunt: familia[illegible] verò augent.

94 Per fœminas, tranſeuntes in alienas familias, agnatio haud conſervatur.

95 Maſculi maiora onera ſuſtinent, rempubl. augent, dignitatemque familiarum conſervant.

96 Sexus maſculinus, ſi eſt honoratior fœminino: magis etiam honoratior eſſe in ſucceſſione debet.

97 In pleriſq; iuris articulis fœminarum conditio eſt deterior; quam virorum.

98 Fœminæ ad ſucceſſionem feudorum admittuntur, quando nominatim & ſpecialiter vocantur.

99 Teſtator quando ſeipſum declarat, alia non eſt neceſſaria interpretatio.

100 Vbi res clara eſt, & verba extant aperta, ab eis non eſt recedendum: nec vltra de mente quærendum.

101 Immò calumnioſa eſt quæcunque alia interpretatio.

102 Expreſſa nocent; non expreſſa non nocent.

103 Suntque aliàs etiam expreſſa plerumque maioris efficaciæ, quàm non expreſſa.

104 Non ſufficit aliquid dicere; niſi id, quod dicitur; etiam probetur.

105 Subſtitutionem allegans; & in ea ſe fundans, probare eam tenetur; cum ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non loquitur hoc caſu.

106 Teſtator ſtrictè loquens, ſtrictè etiam intelligi debet.

107 Teſtator, quod non dixit, nec nos dicere debemus.

108 Quod quia non loquitur, nec velle præſumitur.

109 Teſtator, filias fratrum ſubſtituere volens, ſubſtitutionem illam expreſsè facit.

110 De quo teſtator non eſt locutus, quodq; non expreſſit, neq; diſpoſuit, cum potuerit, id noluiſſe dicitur.

111 Caſus omiſſus, de quo expreſsè diſpoſitum non eſt, ſub diſpoſitione privilegii tanquam iuris communis manet.
112 Teſtator voluntatem ſuam legibus conformaſſe, & id voluiſſe, præſumitur, quod leges requirunt.
113 Subſtitutio ſimplex, tacitaq. pupillaria, pubertate eorum, quibus facta eſt, mox finitur & evaneſcit.
114 Niſi brevius tempus, quam quo impuberes anni terminantur, pater hoie ſubſtitutioni præfixerit: quo caſu ante pubertatem etiam expirat.
115 Tempus ſubſtituendi pupillariter penes teſtatorē eſt; quod de reſtrictione tantum, non de prorogatione accipiendum.
116 Adeo, vt ſi maius adiiciatur tempus pubertate, nihilominus eà exiſtente, finitur ſubſtitutio.
117 Maiori & puberi pupillaris ſi facta fuerit, non valet, etiam iure ſubſtitutionis obliquæ, ſive iure fideicommiſſi.
118 Iura ſingularia, vt contra iuris præcepta introducta, extendi non debent.
119 Vbi qualitas perſonæ repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio contineri nequit.
120 Conditione ſemel impletà, nihil amplius quærendum eſt.
121 Subſtitutiones ita ſtrictè accipiuntur, vt de vnâ perſonâ ad aliam non extendantur.
122 Quamdiu extat ex teſtamento heres, non admittitur ſucceſſio ab inteſtato.
123 Feuda alienabilia, ſive degenerantia inſtar allodialium habentur, de quibus liberè diſponitur.
124 Et in heredes extraneos transferuntur, atq; inconſultis iis, quorum intereſt, alienantur.
125 Teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in terminis habilibus ſemper intelligi debent.
126 Nemo actum inanem condere velle præſumitur, & inutiliter agere, præſertim id, quod ſeriò tractat, in re ſeriâ, vt eſt teſtamenti factio.
127 Sed de perfecto actu cogitatum & perfectum eſſe creditur.
128 Teſtandi actus ita interpretatur, vt potius valeat, quàm vt pereat.
129 Feminæ peræquè, vt maſculi è corpore noſtro naſcuntur.
130 Heredum appellatione veniunt liberi vtriuſq; Sexus: immò & alii ſucceſſores quivis, licet verbis expreſſi non ſint.
131 Idq. procedit etiam ſecundum propriam vocabuli Heredis ſignificationem.
132 Heredis appellatione, in materiâ feudali, heres feodalis, i.e. maſculus intelligitur.
133 Teſtamentorum verba, vulgari more accipienda & declaranda ſunt.
134 Verba cuiuſq; diſpoſitionis ſimpliciter poſita, pleniori, potiori, potentioriq. ſenſu accipienda ſunt.
135 Ex adiuncto colligitur, quo ſenſu verbum aliquod exaudiendum eſt.
136 Ob adiunctum [illegible] verba naturam ſuam mutant.
137 Geminatio [illegible] & enixam voluntatem arguunt, multoq; maiorem vim obtinent, quàm ea, quæ ſine iteratione fiunt, vel dicuntur.
138 Ex geminatione conſilium dicentis, & animus eius deſtinatus & deliberatus oſtenditur.
139 Geminatio habet vim clauſulæ, ex certâ ſcientiâ, maximè in teſtamentis.
140 Immò geminatio enixam & latiſſimam voluntatem arguit.
141 Geminatio tollit omnem fraudis & ſimulationis ſuſpicionem.
142 Effectus & conſequentia geminationis.
143 Et hoc operatur, vt comprehendantur etiam diſſimilia, & expreſſis maiora.
144 Teſtamentum ratione voluntatis potius perfectum, quàm imperfectum præſumitur.
145 Subſtitutio licet ſit tacita, vel in tacitam reſolvatur: teſtamentum nihilominus ab ea vires aſſumit, & ſubſiſtit.
146 Tacita inſtitutio viribus ſubſiſtit: ſi modò ex verbis, quibus teſtator vſus eſt, bona conſequentia colligatur.
147 Subſtitutio eſt ſpecies inſtitutionis.
148 De genere quod verum eſt, de ſpecie etiam verum eſſe cenſetur.
149 Pupillaris ſubſtitutio expreſſa, continet ſub ſe vulgarem tacitam.
150 Sub vulgari ſubſtitutione continentur omnes, per quos inſtitutus heres non fit.
151 Aditione hereditatis paternæ à filiis factâ, etiam illa ſubſtitutio evaneſcit; vtpote, quæ in caſum non aditæ hereditatis dirigitur.
152 Aditione, teſtator naniſcitur heredem.
153 Vni teſtatori in ſolidum, duo heredes eſſe nequeunt.
154 Poſſeſſionem bonorum qui agnovit, pro herede ſe gerit.
155 Heres eſſe non deſinit, nec heredis nomen exuit, qui ſemel heres extitit.
156 A diſpoſitione perſonarum, ad diſpoſitionem temporis firma eſt conſequentia.
157 Subſtitutio eſt moribus introducta, favore heredum: Ergò & moribus emendari poteſt.
158 Parens teſtator rebus ſuis legem, onera, conditionesq; pro libito imponere poteſt.
159 Conditio à teſtatore adiecta, temerè non eſt reiicienda.
160 Hereditates deferuntur ſecundum voluntates teſtatorum.
161 Princeps circa voluntatem defuncti haud quidquam mutare poteſt: cum ſit iuris gentium.
162 Filiæ ex perſona patris adeunt hereditatem.
163 Quando vna perſona eſt excluſa, omnes ex eà deſcendentes excluſi intelliguntur.
164 Nati ex fœminis excluſis, etſi mares ſint, in perpetuum excluſi cenſentur.
165 In feudorum acquiſitione, radix ſemper attenditur.
166 Initium cuiuſq; rei ſpectandum.
167 Omne, quod derivatur, & tranſit per medium, ſapit naturam radicis & medii, per quod tranſit.
168 Radice infectâ, inficiuntur omnia ex ea deſcendentia.
169 Radice amputatâ, rami quoque decidunt.
170 Principali deſtructo, corruit & acceſſorium.
171 Surrogatum ſapit naturam eius, in cuius locum ſurrogatur.
172 Nemo plus iuris in alium transferre poteſt, quam ipſe habet.
173 Matre excluſâ à ſucceſſione, etiam excluſi ſunt eius filii maſculi.
174 Pro ſpecialiter expreſſis habentur, quæ in genere continentur.
175 Diſpoſitio generalis tantum operatur, quantum diſpoſitio ſpecialis.
176 Vna determinatio plura reſpiciens, æqualiter illa determinat: eandemque conditionem ac qualitatem illis tribuit, etiam in odioſis.
177 Caſus prorſus omiſſus, pro expreſſo habetur, quando taciti eadem eſt vis, quæ expreſſi.
178 Expreſſio eius, quod tacitè ineſt, nihil operatur.
179 Ac proinde pro expreſſo habetur, quod ex mente & intentione diſponentis colligitur.
180 Actus illi à principali intentione & cauſâ iudicandi ſunt, vtpotè, quæ quempiam ad ita agendum movit.
181 Quæ ad vnum certum finem inducta & geſta, non debent extendi ad alium, atque eo reſpectu intelligenda, quo facta ſunt.
182 Actus agentium intentionem egredi non debent.
183 In quavis materiâ conſideratur habilitas perſonæ in tempore, quo caſus, de quo quæritur, occurrit.
184 Pactiones ſive acta facta inter alias perſonas, aliis neq; prodeſſe neque nocere poſſunt.
185 Durum ac iniquum ſemper viſum eſt, eos in bonis defuncti non ſuccedere, quos teſtamentum, ſucceſſio, ratio ſanguinis, & ipſa lex naturæ vocat.
186 Sententia Electoral. Scabinorum Lipſenſium.

Species facti talis eſt.

ES iſt N. † verſtorben / der hernach ſich ſtattliche Lehngüter / in den Fürſtenthumben N N. gelegen / So wol eine anſehnliche Bahrſchafft / Pfandſchafften / vnd andere Erbe nach ſich verlaſſen. Nun ſind in gedachten Fürſtenthumben die Landſtände ſonderlich privilegirt / daß jre Lehngüter / deß Orts anders nicht / als auff vier ſchildige / durch Erbſchafft / ab inteſtato, oder aber auch durch vbergabe / vnd ſonſten / verfallen vnd kommen könten. Wie dann auch in ſpecie Ludovici Regis Hungariæ & Bohemiæ privilegium vorhanden / vermög deſſen / zu den Landämptern / derſelben Fürſtenthümber / niemand gelaſſen wird der nicht am Heerſchilde vollkommen iſt / vnd ſeine vier Schilde außzuführen hat. Vnd iſt ſonderlich das Rittergut N. von alters / vnter den Häuſern nominatim mit außgeſatzt / auß denen das Hofrichter Ampt pfleget beſetzt zu werden. 3

In gleichem ſind gedachte Landſtände der Fürſtenth. N N. wegen der ſucceſſion ab inteſtato privilegirt,

daß in Lehngütern zu föderſt die Söhne / oder Aenckel / mannliches Geſchlechts / vnd wo die nicht ſeyn / die Brüder: in deren mangel die Bruders Söhne / vnd wo auch der nicht weren / der Schweſter Söhne ſuccediren: Jedoch iſt einem jeden vnbenommen / auch vber Lehn zu teſtiren, vnd letzten Willen zu machen: Jedoch daß in allewege ſolche Perſonen eingeſetzt werden / welche am Heerſchilde nicht mangelhafft; Welches auß dem alten Sachſen-Rechte ſcheinet hergefloſſen ſeyn: vermöge deſſen / dieſes ein Rittermeſſiger Edelman iſt / der von ſeinen vier Ahnen / von zweyen alter Väter / vñ zwo Elter muttern / vnd Vatter vnd Mutter / die vnbeſcholten an jhren Rechten ſeyn / geboren iſt: Wie dann in außführung der Adelichen ankunfft / bey der Ehrenthafel / vor erleuchten Perſonen / die Sachſen-Rechte auch alſo / noch heute in Schleſien / vnd Laußitz obſerviret vnd gehalten werden.

Nun ziehen ſich zu deß obgemelten N. verlaſſenſchafft dreyerley Erben. Erſtlich ſind am Heerſchilde vnvollkommene / vnd mit zwey Concubinen Baurenſtandes erzeugete Kinder. Von der erſten Concubin iſt noch eine Tochter vorhanden / vnd per reſcriptum Imperatoris legitimiret worden. Von der andern / welche jhme auch der verſtorbene vor ſeinem tode / nicht allein wider der agnaten willen: ſondern auch wider der hohiſten Obrigkeit verbot / hat ehelich trewen laſſen / ſind drey Söhne / N. N. N. vorhanden. Dieſe geben zu behauptung jhrer Erbfoderung vor.

Erſtlich: Ob ſie wol / außerhalb dem Ehebette gezeuget / jedoch / weil N. jhre Mutter hernacher zur Ehe genommen / vnd per reſcriptum Imperatoris legitimiren laſſen / ſo ſey durch ſolch reſcript, vnd die erfolgte Ehe / aller mangel / ſo auff jhrer ſeitten / der geburt halben / befunden worden / erſetzet / vnd auffgehaben; dergeſtalt / daß ſie durch auß / vnd in allem / vermöge der Rechte / andern Kindern / ſo in ſtehender Ehe geboren / gleich geſchetzet vnd gehalten wer-
2 den. Legitimati † enim in omnibus, & per omnia, perinde habentur, ac ſi ex juſto, vero, & legitimo matrimonio nati eſſent: *§. fin. Inſtit. de nupt. §. 1. de hered. quæ ab inteſtat. l. fin. ff. de nat. reſtit. authent. quib. modis natural. effic. ſui. §. illud. Bart. in l. 2. num. 16. ff. de vulg. & pupill. in l. Gallus. §. & quid ſi tantum. ff. de liber. & poſthum. vbi Iaſ. num. 84. & ſeq. Pariſ. conſ. 1. num. 58. cum ſeq. lib. 2. Natta conſ. 504. num. 18.*
3 *& ſeqq. lib. 3.* Et, quod † legitimatus, per ſubſequens matrimonium cenſeatur immediatè natus, de legitimo matrimonio: lexq; ipſa præſumat, ab ipſo initio ſtatim contractum fuiſſe matrimonium: probat text. *in l. cum quis. verſ. neq; enim. C. de natur. liber. Alciat. conſ. 501. nu. 1. Cephal. conſ. 541. num. 21. lib. 4. Menoch conſ. 127. num. 13. 22. lib. 2.*
4 *& de præſumt. lib. 4. præſumt. 81. num. 8.* ac † dicuntur ipſi filij legitimati, quoad omnia, verè & propriè legitimi, ac ſi ab initio ex legitimo matrimonio nati eſſent: *cap. 1. c. tanta. vbi Abb. in not. 1. qui fil. ſint legit. l. cum quis. l. nuper. C. de natur. lib. Marſil. ſingul. 121. Anton. Gabriel. tit. de legitimat. col. 1. num. 3. & 18. ampliat. 9. Covarr. epit. in 4. lib. decret. part. 2. cap. 8. §. 2. num. 21. 26. Anton. de Butr. c. innotuit. de elect. Rip. in l. ſi vnquam. num. 86. C. de revoc. donat. Cephal conſ. 23. n. 114.*
5 *lib. 1. & conſ. 541. num. 4. & 33. lib. 4.* & † admittuntur ad ea omnia, ad quæ vocantur legitimè nati; & quæ expreſsè filiis, ex legitimo matrimonio natis deferuntur: *§. dubitatum. verſ. quod enim aliud. auth. de inceſt. nupt. Hoſtienſ. in cap. 1. qui filij ſint legit. Anchar. conſ. 290. col. fin. Hieron. Gabriel. conſ. 21. num 33. lib. 1. Burſat. conſ. 18. nu. 4. lib. 1. vbi teſtatur, quod hæc communis ſit opinio.* Idque non tantum in legitimatis per ſubſequens matrimonium locum habet: ſed etiam in legitimatis per reſcriptum Principis. Legi-
6 timatos † enim per reſcriptum principis, dici verè legitimos, non fictè: probatur, per *Authent. quib. mod. natur. effic. legit. § ſit igitur licentia ibi: nihil à legitimis differentes:* pon-
7 derando † dictionem Nihil, quæ eſt vniverſalis negativa: *l. ſi is, qui ducenta. §. vtrum. ff. de reb. dub. l. 1. ff. commun. divid.* & ideo omnia impedimenta, & omnem differentiam prorſus tollit: *per l. fin. ff. de liber. & poſthum. dict. Authent. §. quoniam variè ibi: nihil diſſimiles à legitimis. & §. reliqui. ibi: illas ſucceſſiones, quas habent ij, qui ab initio ſunt legitimi. §. illud. ibi: nihil à legitimis differentes. & § ſi quis igitur. ibi: legitimatus fiet mox legitimus.* Quod † verbum Fiet, impor- 8
tat veritatem, non fictionem: *Bartol. in l. maritus. § legis. ff. ad Leg. Iul. de Adulter.* & quod per reſcriptum legitimati, verè ſint legitimi: *tenet Bartol. in l. ſi is qui pro emtore. quæſt. 2. verſ. idem quæritur. ff. de Vſucap. Bald. in l. nuper. C. de natur. liber. & in l. cum acutiſſimi. C. de fideicommiſſ. Curt. Iun. conſil. 153. num. 10. & ſeq. & conſ. 64. n. 12. vbi hanc communem eſſe dicit. Caſtr. conſ. 180. num. 4. vol. 1. & conſ. 752. num. 2. vol. 2. Ruin. conſ. 73. n. 10. vol. 3.*

Vors ander / weil dann dem alſo / vnd per legitimationem aller mangel erſetzet, als wollen ſie auch ex effectu juris & vigore, ac tenore legitimationis, Lehen vnd Erbe vor ſich allein behalten / vnd an ſolcher Erbſchafft ſonſten niemand nichts geſtehen: cum † legitimati reſpectu ſuc- 9
ceſſionis, à legitimis nihil differant: ſed omni jure indiſtinctè ſuccedant patri, & aliis, ſicut ſuccedere poſſent alij ex legitimo matrimonio nati: *d. c. 1. d. c. tanta. vbi gloſ. Abb. & alij. Pariſ. conſ. 1. num. 57. conſ. 8. num. 7. & conſ. 10. num. 75. & conſ. 13. num. 34. & conſ. 15. num. 2. lib. 2. Alciat. conſ. 14. num. 7. Nicol. de Vbald. de Succeſſ. ab inteſtat. num. 64. verſ. ſupereſt. Oliu. Textor. in tract. de ſucceſſ. ab inteſt. c. incip. his igitur. num. 50.* Idq. verum eſt † non ſolum attenta diſ- 10
poſitione Juris canonici: ſed etiam ſecundum jus civile: *§. 1. Inſtit. de hered. quæ ab inteſt. defer. l. cum quis. l. nuper. C. de natural. lib. §. ſi verò ſolummodò naturalium. authent. quib. mod. nat. effic. legit. Ruin. conſ. 211. nu. 1. lib. 1. Ant. Gabr. concl. 1. nu. 45. ampliat. 24.*

Quemadmodum † igitur in allodialibus bonis, quo- 11
ad parentum ſucceſſionem, liberi omnibus aliis præferuntur: *§. inteſtatorum. Inſtit. de hered. quæ ab inteſtat. defer. §. ſui autem. de hered. qualitat. & different. l. 1. ff. ſi quis ordin. in bonor. poſſ.* Sic & in feudalibus idem obtinet: *c. 1. in princ. de ſucceſſ. feud. c. 1. §. & quia vidimus. de his qui feud. dar. poſſ. c. 1. in quibus cauſſ. feud. amit.* & in ſpecie † quod legitimati per 12
ſubſequens matrimonium, non tantum in allodialibus, ſed etiam in feudalibus ſuccedant: expreſsè docent *Mart. Laud. Iacob. de Belviſo. Andr. de Iſern. & alij. in cap. vnic. §. naturales filij. ſi de feud. defunct. controverſ. ſit. Iohan. Andr. in c. lator. qui filij ſint legit. atq; ita commu[illegible]ter tenetur, vt dicit Alexand. in l. ex facto. §. ſi quis rogatus. [illegible] 18. in fin. ad Trebell. quem refert & ſequitur Iaſon in l. gener[illegible]. §. cum autem. C. de inſtit. & ſubſtit. Iul. Clar. in § feudum. quæſt. 82. nu. 4. Schurff. conſ. 1. num. 17. cent. 1. Andr. Gail. pract. obſervat. lib. 2. obſ. 141. num. 2. verſ. ſimiliter. Mich. de Graſſ. lib. 2. commun. opin. c. 5. q. 16. Mantic. de conjectur. vltim. voluntat. lib. 11. tit. 12. num. 3. & 16.*
quin † etiam ad Emphyteuſin Eccleſiaſticam admittun- 13
tur: *Dd. in l. ex facto. §. ſi quis rogatus. ff. ad Trebell. vbi Ripa. num. 66. limit. 2. Alexand. num. 18. in fin. Iaſ. in l. generaliter. §. cum autem. nu. 9. C. de inſtit. & ſubſtit. Anchar. conſ. 141. Pariſ. conſ. 13. num. 43. & ſeq. lib. 2. qui dicit communem: Burſat. conſ. 17. num. 3. lib. 1. Palcot. de noth. & ſpur. cap. 31. num. 30.* Nec
adverſatur † textus *in d. cap. vn. §. naturales filij. ſi de feud. de-* 14
funct. contr. vbi dicitur, naturales filios, licet poſtea fiant legitimi ad ſucceſſionem feudi, nec ſolos, nec cum aliis admitti. Nam textus ille accipiendus eſt de ſolis legitimatis per reſcriptum Principis, qui in feudis non ſuccedunt: quod docet communis *Dd. Schola, vt teſtantur Iaſon in l. generaliter. §. cum autem. n. 12. C. de inſtit. & ſubſtit. Afflict. d. §. naturales. notab. 5. n. 6. Iul. Clar. in d. quæſt. 82. Socin. conſ. 3. nu. 11. vol. 3. eamq; receptiorem & magis communem eſſe aſſerunt Burſat. conſ. 10. n. 26. Gabr. commun. concl. lib. 6. tit. de legitim. concl. 1. n. 22. Menoch. conſ. 16. n. 4. & ſecundum hanc ſententiam quotidiè conſuli, ac pronunciari ait Schurff. cent. 1. conſ. 5. nu. 17. Weſſenb. conſ. 6. nu. 9. Atq; ita etiam in Camera Imperiali judicatum eſſe teſtatur Mynſ. cent. 5. obſerv. 41. n. 2.*

Vors dritte laſſen ſie ſich nichts irren / oder abſchrecken was etwan wegen der vngleichheit jhrer Eltern (cùm pater

Digitized by Google

ter nobiliſſimus: mater verò vilis ſtatus, & conditionis
humilis, ex familiâ ruſticâ orta fuerit, von deß teſtatoris
agnaten excipiendo jhnen vorgeſchützet vnd objiciret
15 werden will. Sintemal vnlaugbar: quod † ſecundum
jus Canonicum vir nobilis, hodie etiam cum ancillâ, &
vxore vili atque ignobili prorſus contrahere poſſit ma-
trimonium: & filij inde nati legitimi ſint: c. propoſuit. &
cap. final. de conjug. ſerv. c. recurrat. 32. q. 4. vbi adducitur illud
Geneſ. cap. 21. de filiis, natis ex Iacob & ejus ancilla: quod poſſede-
rint regnum & terram promiſſionis idq; gloſ. in c. omnis. verb. con-
ſtituente. 32. quæſt. 2. ideo contigiſſe annotat: quod Iacobus matri-
16 monium cum ancilla contraxerit. Atq; hoc † jus Canonicum,
etiam in terris imperij, ac in foro civili attendi, & ſervari
debet: cap. penultim. & vltim. de ſecund. nupt. & not. in c. 1. de
deſponſat. impuber. & in c. Eccleſia Sancta Maria. de Conſtit. Rui-
nald. conſ. 211. nu. 4. lib. 1. Sylvan. conſ. 3. nu. 32. gloſ. & Dd. in §.
hactenus Inſtit. de grad. cognat. Dd. in l. Iuriſconſultus. §. item
liber. ff. de gradib. & affin. & in cap. fin. de oper. nov. nunciat. &
in c. per venerabilem. qui filij ſunt legit. Dec. conſ. 471. Cephal.
conſ. 500. nu. 50. vol. 4. Schurff. conſ. 1. nu. 16. cent. 1. Mynſing. ad
tit. Inſtit. de gradib. cognat. nu. 2. in præfat. Weſſenbec. in parat.
ff. de rit. nupt. num. 4. verſ. ſed hæ prohibitiones. & conſ. 44. n. 37.
Schneidvv. ad tit. Inſtit. de nupt. cap. de arbor. conſanguin. nu. 11.
17 Et † quod matrimonium contractum cum eâ, quę viliſ-
ſimæ conditionis eſt, valeat, & ex eo legitimentur filij
antea nati: etiam ad effectum ſucceſſionis, quæ eſt ſe-
quela matrimonij: juxta c. tanta. cum ibi not. per Dd. qui fil.
ſunt legit. §. fin. vbi gloſ. Inſtit. de gradib. cognat. gloſ. in l. 1. C. de
ſecund. nupt. Natta, conſ. 473. nu. 38. lib. 2. Cacheran. in deciſ.
Pedemont. 154. nu. 9. Bald. in l. Paulus. ff. de ſtat. homin. tenent,
Ioſ. Brunel. in tract. de Sponſal. & matrimon. concl. 2. nu. 36. Lup.
in repetit. c. per veſtras. §. 21. nu. 8. de donat. int. vir. & vxor. Nicol.
de Vbald. in tract. de ſucceſſ. ab inteſtat. nu. 62. Didac. Covarruv.
in epitb. de Sponſal. part. 2. cap. 8. §. 2. num. 9. Cacheran. in deciſ.
Pedemont. 154. nu. 5. 6. & ſeqq. Marc. Anton. Peregrin. de fidei-
commiſſ. art. 24. nu. 51. Iaſ. conſ. 234. verſ. præmiſſ. non obſt. lib. 2.
Natta conſ. 473. nu. 38. Franc. Burſat. conſ. 10. nu. 9. vbi aſſerit:
18 Filios † quoſcunq;, ex matrimonio cum matre eorum
contracto, legitimos fieri, licet ipſorum pater nobiliſſi-
mus eſſet, mater verò viliſſima, & conditionis humilis:
Eamq; ſententiam communem eſſe ait, & conſulendo
ita latè reſpondent: Purpurat. conſ. 92. lib. 1. Menoch. conſ. 18.
lib. 1. Tiber. Decian conſ. 5. num. 74. & ſe[illegible] lib. 1. Hieron. Gabr.
conſ. 21. nu. 4. & ſeqq. lib. 1. Burſ. conſ. [illegible] lib. 1. Ratio
19 eſt: † quia liberi non matris: ſed patris conditionem &
familiam ſequi dicuntur: l. cum legitima ff. de ſtat. homin. l.
liberos. ff. de Senator. l. familiæ appellatione. § 1. ff. de Verb. Signif.
20 Ex quo etiam conſequitur, † ex patre nobili natos, &
ipſos eſſe nobiles, pro iiſq; habendos, qui ex eadem no-
bili ſint familiâ, etiamſi matrem plebejam, & humilis
conditionis fuiſſe conſtet: Franc. Purpurat. in l. Imperium.
collat. 3. limit. 3. ff. de Iuriſdict. Alciat. in d. l. familia. §. 1. nu. 6. ff.
de Verb. Signif. Lup. in rubr. de donat. int. vir. & vxor. §. 32. n. 1.
Tiraquell. de nobilit. c. 17. n. 20.

Atq; ex his quidem omnibus planum fit, hoc caſo, fi-
lios per ſubſequens matrimonium legitimatos, & in al-
lodialibus, & in iis quoq; paternis bonis, quæ feudalia
ſunt, perinde ſuccedere poſſe, ac ſi tam ex matre, quàm
patre nobili prognati eſſent, licet filię per reſcriptum le-
gitimatæ, hujuſmodi ſucceſſio non debeatur.

Dieſem allem nun ferner / vnd vors vierte / zu ſtatten
kompt / ihres Vatters Teſtamentliche diſpoſition, jrem
buchſtaben nach / gantz hell vnd klar. Darinnen ſie zu ſei-
nen Erben / im Lehen vnd allodial Gütern eingeſetzet ſeyn
ſollen: vnd darob zuvernehmen; daß diß ſein will vnd mei-
nung geweſen / daß ſonſt niemandes zu ſeiner Verlaſſen-
21 ſchafft zuzulaſſen. Quamdiu enim † heres ex teſtamen-
to exiſtit, ſucceſſioni ab inteſtato locus non eſt: l. quam-
diu. ff. de R. I. l. quamdiu. ff. de acquir. vel amit. heredit. l. ante-
quam. C. commun. de ſucceſſ. l. 2. C. vnde liberi. l. heres inſtituta.
22 vbi Iaſ. & Dec. C. de impub. & aliis ſubſtitut. Juriſq; † certiſ-
ſimi eſt, non modò cauſſam teſtati prævalere cauſſæ in-
teſtati: l. 1. in pr. ff. ſi tabul. teſtament. null. tot. tit. ff. ſi quis. omiſſ.
cauſſ. teſtament. l. ex teſtamento. C. vnde liber. eamq; † vti ma- 23
gis favorabilem, vniverſaliorem, & potentiorem, peni-
tus excludere, & trahere ad ſe cauſſam inteſtati: l. ſi pars.
ff. de inoffic. teſtam. c. vltim. de ſentent. & re judic. Iohan. de Imol.
in l. 1. §. ſi ex fundo. num. 70. & in l. quoties. §. ſi duo. nu. 42. ff. de
hered. inſtitut. Salicet. in l. quoties. num. 14. verſ. quod non. C. de
hered. inſtit. Sichard. in l. 1. nu. 5. & 6. C. de teſtament. milit. Dd.
in l. quamdiu. ff. de acquir. vel amit. heredit. Roland. Paſſag. de
teſtament. rubr. 11. num. 14. & 15. etiamſi † heres in teſta- 24
mento non eſſet totius hereditatis capax: Bald. & alij in
l. antequam. C. commun. de ſucceſſ. Menoch. 4. de præſumt. 10. n. 11.
Decian. reſponſ. 35. nu. 1. vol. 1. Sed † & eam interpretatio- 25
nem, teſtamentis eſſe cumprimis adhibendam, vt vo-
lontati teſtatoris per omnia ſatisfiat: l. 1. & ibi not. per Dd.
C. de SS. Eccleſ. l. cum quæſtio. in fin. C. de leg. l. Marius. l. qui here-
di. ff. de condit. & demonſtrat. Pariſ. conſ. 19. n. 42. vol. 2. Bald. in
l. penult. C. de neceſſ. hered. inſtitut. & intereſt † hominis, ho- 26
noſq; teſtantis ſimul eſt, decedere potius cum teſtamen-
to, quàm ab inteſtato: §. 1. Inſtit. qui manumit. non poſſ. in pr.
Inſtitut. de legat. l. & quia. ff. de interrogat. action. l. Iulianus ſcri-
bit. alias incipit. Si pupillus. de acquirend. heredit. l. 2. de vulgar. &
pupill. Socin. Iun. conſ. 124. n. 33. vol. 1. eſtq; † pium, teſtamen- 27
ta conſervare: §. ſi verò, expreſſim. in authent. de hered. & falcid.
Dec. in l. in teſtamentis. de R. I. Cephal. conſ. 408. in præſenti quæ-
ſtione. n. 64. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. atq; etiam † reipubli- 28
cæ ſummoperè intereſt, ſuprema hominum judicia ſu-
ſtineri, & exitum habere: l. vel negare. quemadmod. teſtam.
aper. gloſ. in l. Gallus. §. quod ſi is. de liber. & poſthum. vbi Caſtr.
n. 3. & Alexand. n. 3. Aret. n. 30. Iaſ. n. 14. Iaſ. in l. ſi qua mulier. C.
de SS. Eccleſiis. Dec. in l. in teſtament. de Reg. Iur. Bald. in l. 2. n. 8.
C. vt in poſſeſſ. legat. ac illam † ſubtilitatem reipublicæ cō- 29
trariam, & pernitioſam eſſe, per quam ſubvertuntur vl-
timæ voluntates: dixit Segnor. de Homo. conſ. 159. & conſ.
168. n. 12. & eſt text. in l. ſi quis heredem. de inſtitut. & ſubſtitut.
l. quoniam indignum. ff. eod. tit. l. cum antiquitas. C. de teſtament.
Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. varior. Iureconſ. Idemq; cenſuit Nevizan.
conſ. 25. n. 8. Catell. Cott. in memorabil. verb. apices. cum ſcripſit:
quod † pro juſtitiâ naturali ſemper eſt, ſervare teſtamē- 30
ta: maximè, quia teſtamenti nullitas cenſetur pœna te-
ſtatoris: ac lædi, & jacturam pati dicitur teſtator, ſi vo-
luntas ejus vel in minimo non ſervetur: l. 3. C. de inoffic.
teſtam. l. fin. C. de poſthum. hered. inſtit. Bald. in c. cum acceſſiſſent.
de conſtitut. c. vltima voluntas. 23. quæſt. 3. Corn. conſ. 53. num. 3.
vol. 4. Rumald. in l. Gallus. §. & quid ſi tantum. n. 92. ff. de liber.
& poſthum. Sicuti † alias etiam traditum eſt, omne te- 31
ſtamentum præſumi ſolenne, perfectum atq; validum:
gloſ. in l. 1. C. de fideicommiſſ. & in l. ſi poſt diviſionem. & ibi Bart.
C. de jur. & fact. ignorant. Alexand. in rubric. ff. de oper. nov. nun-
ciat. n. 43. Bart. in l. ſi ſcriptum. C. de probat. Menoch. de præſumt.
lib. 4. part. 1. præſumt. 5. n. 2. & 3. & præſumt. 10. per l. 3. ff. de te-
ſtament. milit. & l. dotis fructus. cum l. ſeq. ff. de Iur. dot. Iaſ. ad l.
1. n. 1. ff. de eo quod cert. loc. & l. quoties. col. 1. verſ. 4. ff. de Verb.
Oblig. maximè, vbi non eſt extrinſecus vitiatum, vel ali-
quâ ex parte corruptum: l. final. vbi Dd. C. de edict. D. Hadr.
toll. Ripa in l. ſi quis ita. n. 18. ff. de Verb. Oblig. Dec. in l. ex his. n. 6.
ff. de teſtam. milit. Maſcard. de probat. concluſ. 1353. Alciat. in tr.
de præſumt. reg. 3. præſumt. 35. Menoch. de præſumt. lib. 4. part. 1.
q. 9. & 10. ſed habet debitam formam: vt in caſu propo-
ſito: Dec. in c. præſentia. nu. 14. de probat. Laurent. Kirchov. inter
conſil. German. conſ. 26. n. 58. vol. 3. Iohan. Dauth. ad l. teſtandi.
n. 13. n. 4. & l. non dubium. 16. C. de teſtament. Itaq; † cum 32
verſemur in claris, conjecturis non erit locus relictus:
neq; gloſſis: & interpretationibus: Bald. conſ. 174. caſus ta-
lis eſt lib. 2. Gravet. conſ. 11. n. 6. Paul. de Caſtr. conſ. 446. n. 1. vol. 1.
per l. ille, aut ille. §. cum in verbis. l. jam hoc jure. §. vltim. ff. de vul-
gar. & pupillar. l. continuus. §. 1. ff. de Verb. Oblig. l. ancilla. C. de
furt. Novell. 19. in fin. Imò † etiamſi in dubio eſſemus, 33
tamen adhuc pro teſtamento pronunciandū eſſet: cum
vulgò traditum ſit: vt, ſi quædam videantur teſtamento

favere: quædam contradicere, prævaleant ea, quæ fa-
vent: &, in dubio, pro teſtamento potius, quàm contra
illud judicandum ſit: *l. ſi pars. in princ. ff. de inoffic. teſtam. l. in
ambiguis. l. in teſtam. ff. de R. I. l. ſunt perſonæ ff. de religioſ. & ſumt.
funer. l. nulli. C. de Epiſcop. & cleric. c. final. de ſentent. & re judic.
Roman. in l. hac conſultiſſima. C. de teſtament. n. 10. & conſ. 179.
n. 22. Oldra. 102. n. 2. Socin. Iun. conſ. 179. n. 15. vol. 1. Dec. 489.
in caſu occurrenti. n. 5. Mantic. de conjectur. vltim. voluntat. lib. 2.
c. 15. n. 1. Cephal. conſ. 512. n. 8. vol. 4. vbi dicit.* quod in jure cer-
34 tum ſit, & ab omnibus receptum, † quod, ex duabus o-
pinionibus, illa prævaleat, quæ teſtamento favet: ideo-
que ſemper, & vbiq; eſſe faciendam interpretationem,
per quam illud ſuſtineatur: *l. cancellaverat. in fin. ff. de his
quæ in teſtam. delent. & in l. ſi quis, heredem. in fin. C. de inſtitut.
& ſubſtit. l. quidam. C. de neceſſ. hered. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1.
Menoch. conſ. 544. n. 4. Decian. reſponſ. 35. n. 1. Weſſenb. conſ. 85.*
35 *n. 47. & conſ. 88. n. 12.* ne † propter ſubtilitatem, vel ina-
nem obſervantiam, judicia teſtantium defraudentur,
& irrita reddantur: *l. quoniam indignum. C. de inſtit. & ſub-
ſtitut. l. cum antiquitas. C. de teſtament. Signorol. conſ. 159. per
l. final. C. de impuber. & aliis ſubſtitut. Weſſenb. conſ. 84. d. nu.
47. per l. cum neceſſitatem. Cod. de fideicommiſſ.* Bevorab/
wann ſolche durch abſterben deß teſtatoris confirmiret
36 vnd beſtetiget werden. Teſtamentum † enim morte te-
ſtatoris confirmatum, nulli humanæ poteſtati ſubjacere
37 debet: *c. cum morte. §. cæterum. de celebrat. miſſ.* Hinc † eſt,
quod dicit *Bald. conſ. 52. vol. 1.* q. nec Papa, vel Princeps,
poſſint mutare voluntatem teſtatoris & vltimum ejus
elogium. *Gravet. conſ. 296. col. 2.*

Hierdurch nun / verhoffen die obgedachte angegebene
Erben / daß die Erbfoderung in Lehen vnd allodial Gü-
tern / ſonder allen einſpruch / vnd vor jedermänniglich
vngehindert / jhnen allein zuſtehe / vnd gebühre. Sie
werden aber von zweyen andern Parteyen angefochten
vnnd beſtritten; nemlich / von NN. jhres Vattern /
Schweſter Söhne: vnd dannauch von NN. deſſelben
Bruders Tochtern.

Dieſe beyde Parten ſagen / daß N. Kinder / non ob-
ſtante legitimatione, per reſcriptum Principis, vel per
prætenſum matrimoniũ, zur ſucceſſion nicht zuzulaſſen /
auß nachfolgenden vrſachen.

Vors erſte / alldieweil dißfalls kein verum & legitimũ
matrimonium inter N. & N. kan angezeigen / viel weniger
dargethan / vnd erwieſen werden. Conſtat enim ex
diſpoſitione Concilij Tridentini: & vniverſali totius
38 Germaniæ conſuetudine, † matrimonia hodiè non niſi
publicè, in Eccleſia, adhibitiſq; magnis & multis ſolen-
nitatibus, celebrari poſſe: quæ omnia pro ſubſtantiâ
matrimonij requiri videntur: nec aliter legitimè con-
trahi poteſt: *Concil. Trident. ſeſſ. 24. c. 1. Ioſeph Ludov. in de-
ciſ. Rot. Lucenſ. 19. n. 3. Cephal. conſ. 421. per tot. lib. 3. Menoch.
conſ. 69. lib. 1.* Solches aber iſt allhier in keinem ſtück nicht
gehalten vnd obſerviret worden: vnde clandeſtinitas hu-
39 jus matrimonij argui poteſt: quippe † quod matrimo-
nium clandeſtinum illud eſſe cenſeatur, quod non con-
trahitur publicè in Eccleſiâ, & adhibitis ſolennitatibus
vſitatis: *Maſcard. de probat. vol. 2. concluſ. 1035. n. 1. Socin. conſ.*
40 *46. n. 48. vol. 2. Franc. Viv. deciſ. 39. n. 5. lib. 1.* etiamſi † coram
duobus aut tribus teſtibus fuerit initum: *gloſ. & Dd. in c.
1. de clandeſtin. deſponſat. Bartol. in l. 2. C. de his qui in publ. rat. lib.
10. Pariſ. conſ. 57. n. 7. vol. 4. Iaſ. in l. clam. n. 10. ff. de acquir. vel
amit. poſſeſſ. Dec. in l. qui tutelæ. §. clam. ff. de R. I. Grat. conſ. 75.
n. 34. Gravet. conſ. 81. n. 24.* So iſt auch die vermeinte Ehe
privatim geſchehen: non convocatis conſanguineis, &
41 amicis, quod ſaltem neceſſarium videbatur, vt † in facie
Eccleſiæ, & ſecundum conſuetudinem Patriæ contra-
ctum dici poſſet: Ja nit allein ohn der Freunde / vnd ne-
hiſten Verwandten / wiſſen / gegenwart / vnnd willen:
ſondern auch wider / vnd entgegen der höchſten Obrigkeit
ernſten befehlich vnd verbott; & ideo etiam hoc reſpectu
clandeſtinum videtur matrimonium: *Socin. Iun. conſ. 31.
n. 48. vol. 2. Ruinald. conſ. 194. n. 7. & conſ. 51. n. 15. vol. 5. Cephal.
d. conſ. 241. n. 55. & ſeq. & 276. n. 15. vol. 2. Pariſ. conſ. 57. nu. 59.
Böer. conſ. 40.* At verò † hujuſmodi matrimonijs, quæ 42
clam, & minus ſolenniter contracta ſunt, juris præſum-
tiones adverſantur: *c. fin. §. ſi quis verò de clandeſtin. deſpon-
ſat. l. final. ff. de rit. nupt. gloſ. & Bald. in l. 1. C. de indict. vidnit.
tollend. Dec. & Cagnol. in l. prohibere. §. clam. ff. quod vi, aut clam.
Pariſ. conſ. 57. nu. 4. vol. 4. Gravet. conſ. matrim. 82. nu. 51. vol. 1.*
Et † clandeſtina matrimonia omni jure ſunt odioſa; nec 43
fraudis ſuſpicione carent: *c. cum inhibitio. de clandeſtin. de-
ſponſat. Bartol. conſ. 54. vol. 1. Leonſ. conſ. matrim. 48. nu. 16.*
Immò † & damnata: quia contrahuntur contra inter- 44
dicta Eccleſiæ: *c. conſanguineorum. 3. q. 4. d. cap. cum inhibitio.
c. 1. & 2. de matrim. contr. int. Eccleſ. Menoch. caſu. 253. in pr. Pa-
cian. 2. de probat. 3. n. 57. & ſeq.* adeoq; † etiam, per ſubſe- 45
quens clandeſtinum matrimonium filij non legitiman-
tur: *Iohan. Faber. in §. fin. n. 5. Inſtit. de nupt. Bero. q. 107. Cephal.
conſ. 82. n. 27. lib. 1.*

Vors ander / alldieweil jhre Mutter / vom Bauren-
ſtand herkommen / vnd ſie alſo / quoad ſucceſſionem, vel
dignitatem, qualificatis duntaxat competentem, inha-
biles weren: In maſſen verſehenen Rechtens / quod † ad 46
legitimationem filiorum, antea natorum, neceſſe ſit, vt
mulier potuerit viro matrimonio conjungi, tempore
nativitatis, & conceptionis filiorum: *juxta c. tanta. vbi Dd.
qui fil. ſint legit. & not. per Covar. epit. libr. 4. decret. part. 2. c. 8.
§. 2. n. 2. Ant. Peregrin. de fideicommiſſ. artic. 24. n. 50.* non ſo-
lum de jure: ſed etiam de honeſtate, & ſecundum bo-
nos mores: atq; adeò ſeſe, circa matrimonium pro ſta-
tu, & conditione ſuâ gerere, atq; dignitatem, ſibi, ſuæ-
que familiæ competentem, decenter obſervare: *l. meritò.
ff. pro ſoc. c. eſtote de R. I. in 6. c. 1. de ſcrutin. Innocent. & Panor-
mit. in c. dudum. de elect. Bald. in l. 2. n. 3. C. qui. res jud. non noc.
& Authent. ſi quis. l. 2. C. de natur. lib. Zaſ. conſ. 2. nu. 19. vol. 2.
Bartol. conſ. 120. n. 2.* Vnde & † ex diſparitate & inæqua- 47
litate perſonarum, magna matrimonij non contracti,
inſurgit præſumtio: *c. 1. vbi gloſ. 30. q. 1. c. ſuper eo. de teſtib. &
notatur in l. Imperialis. §. immò. C. de nupt. Cepol. cautel. 250.
verſ. ſed animadv. Socin. Iun. conſ. 86. nu. 26. vol. 2. Menoch. conſ.
199. n. 44. Iaſ. conſ. 234. in fin. vol. 2. Celſus Hugo. conſ. 73. n. 5.
Maſcard. de probat. vol. 1. concl. 341. n. 8. Gravet. conſ. matrim.
81. n. 45. vol. 1. Veral. deciſ. 204. n. 4. part 2. dicens:* quod † 48
inæqualitas & diſparitas perſonarum indicat clandeſti-
nitatem. Et id[illegible] ſi matrimonium contrahitur cum
muliere vili, aut [illegible] diſpari, & indigna matrimonio, fi-
lij antea nati non efficiuntur legitimi [illegible] ſuccedere va-
leant patri: *Angel. in §. 1. auth. quib. mod. nat. effic. legit. aſſe-
rens ſe ita vidiſſe ſervari in facto. Præpoſ. C. [illegible] in c. tan-
ta. qui fil. ſint legit. Socin. Iun. conſ. 52. n. 2. lib. 1. aſſerens opinio-
nem iſtam eſſe communem: contradictorem in ſpecie non habere, et
neſas eſſe, ab ea in judicando recedere: idem conſ. 12. n. 1. cum ſeqq.
lib. 4. Cephal. conſ. 82. n. 11. lib. 1. & conſ. 442. nu. 18. lib. 3. Bero.
conſ. 167. n. 9. lib. 2. Laudenſ. in tract. de legitimat. n. 158.* Wie
dann auch ſolches auß vielen Geiſtlichen Stifften / vnd
ſonſten: wo die außführung der vier Schilde / pro requi-
ſito, erfodert wird / zubefinden. Vnd ob wol die legiti-
mirten dagegen vorwenden: Quod † liberi, quos pater 49
nobilis, ex ignobili fœmina ſuſcepit, per ſubſequens ma-
trimonium legitimentur: & plenè nobiles efficiantur,
ſaltem de jure Canonico: *per c. tanta. c. tuas. qui fil. ſint le-
git. c. 1. de conjug. ſervor. Gail. 2. obſervat. 141. nu. 3. Franc. Sar-
miento. lib. 1. ſelect. interpret. c. 7. n. 5. & ſeqq. Weſſenb. ad §. quib.
Inſtit. de hered. ab inteſtat. n. 5. adeò, vt licet contrarium ſentiant
Bald. in l. 2. n. 3. C. quib. ad ſeb. indic. Cagnol. in l. ſi qua illuſtris. n. 5.
C. ad SCt. Orfit. Alciat. in tractat. de præſumt. reg. 2. præſ. n. 9.
Ambar. lib. 3. q. 25. n. 2. adq; de jure civili procedat l. 1. & authent.
ſeq. C. de nat. lib. 9. quib. inſtit. de hered. ab inteſtat. tamen in ju-
dicando hoc caſu non attendi:* ſed æquitas, & beneficium ju-
ris Canonici prævalere debeat: vt volunt Dd. ſupra alle-
gati. So wird doch dagegen concluſivè geſetzt: Daß
wann ſie ſchon dißfals / vor legitimirt zu achten weren /

daß ſie doch nichts deſto weniger / wegen deß mangels am
Heerſchilde / vermöge der ſonderbahren privilegien, vnd
Landüblichen gewonheit / pro verè nobilibus, nicht ge-
halten: noch zu deß N. Erbſchafft gelangen / oder gelaſſen
50 werden könten. Vbi † enim aliquid pro formâ requiri-
tur, ibi, eo deficiente, totum deficere, nemo eſt, qui ne-
ſciat: *Felin in c. cum dilecta. num. 6. extr. de reſcript. Strach. in
tract. de mercat. tit. mandat. nu. 9. Seraph. in tract. de jur. & uent.
privil. 30. num. 21. & privileg. 130. num. 1. Berch. in tract. feud.
cap. 3. num. 9. & in tract. de pact. cap. 5. num. 62. Cabal. in tr.
de evict. §. 3. num. 29. Afflict. deciſ. Neapol. 378. num. 4.* Cum
51 † forma rei det eſſe: & ſine forma non incipit eſſe: *l. Iu-
lianus. §. ſed ſi quis & ibi B r. ol. ff. ad exhib. l. ſi moribus. §.
prius autem. vbi Iaſ. num. 12. ff. de legat. 1. l ſi u qui. §. vltim. ff.
ad Leg. Falcid. l. cum quis. ff. de jur. & fact. ignorant. l. non codi-
cillum. C. de teſtam. l. cum hi. §. prætor. ff. de tranſact. Bald. in l.
cum quis. C. de jur. & fact. ignorant.* Vnd beſagen auch ſon-
52 ſten die Rechte: quod † in nobilitate, privilegia & con-
ſuetudo locorum attendi debeat: & nobiles eſſe cenſen-
di ſint, qui, ex conſuetudine, pro nobilibus habentur:
*Bart. in l. 1. C. de dignitat. lib. 12. Guid. Pap. quaſt. 88. verſ. pro
hoc facit. Caſtrenſ. conſ. 66. dubia ſupraſcripta. in 3. dub. lib. 1.
Gravet. conſ. 489. num. 7. conſ. 757. num. 1. vbi num. 3. ait: ex
populi æſtimatione induci conſuetudinem: quod ſimiliter reſpondit
conſ. 616 n. 20. & conſ. 932. n. 1.*

Vors dritte hat ihme der N. vor ſeinem tode / ihre
Mutter ehelich trewen laſſen / ohn ſonder vrſach / vnd vor-
hergehende berathſchlagung: nicht allein wider der agna-
ten willen: ſondern auch entgegen der höchſten Obrigkeit
ernſten befehlich / vnd verbott: Dannenhero vnzweiffent-
lich zuſchlieſſen / daß auch die vermeinte legitimation vor
53 null vnd nichtig zu halten: Cum † enim nulla ſubeſt le-
gitimandi cauſſa, vtique & legitimationem ipſam, nul-
lam eſſe conſtat: *gloſ. in c. conſtitutus. verb. qmcunq. de relig.
domib.* Vnd iſt nit genug / daß es ſein wille geweſen / daß
ſie hierdurch legitimiret würden: alldieweil er nit können:
& quia potentia hoc volendi & efficiendi, adeoq. etiam
54 ipſa juſtitia ipſi defuit. Siquidem † in omni actu huma-
no, vt valeat, & vires habeat, non ſatis eſt, adeſſe eni-
xam voluntatem: niſi & poteſtas adſit, & juſtitia, ſeu
legis adſiſtentia: vt ſi ex his, vel vnum, præſertim autem
poteſtas deficiat, actus ſit invalidus & nullus: *l. non du-
bium. C. de legib. l. nemo. ff. de legat. 1. l. ex imperfecto. C. de te-
ſtament. l. obligationes. ff. de oblig. & action. l. 7. §. ait Prætor. l.
contra juris. ff. de pact. gloſ. & [illegible] ad l. ſi filia. C. de donat. ant.
Nupt. gl. & Panormit. ad c. cum ſuper Abbatia. extr. de offic. de-
legat. Decian. reſponſ. 40. num. 21. vol. 3. Socin. Iun conſ. 95.
num. 4. & 38. vol. 3. Menoch. conſ. 75. num. 34. conſ. 108. nu. 4.
conſ. 157. nu. 1. Anchor. conſ. 2. in princ. Marc. Mant ſing. 251. Iaſ.
in l. 7. §. hodiè num. 8. verſ. quartò limita. ff. de pact. Cagnol. ad
55 l. aliud eſt vendere. §. 1. num. 9. ff. de R. I.* atq; in † legitimatio-
nibus etiam, iſta attendenda eſſe, reſponderunt: *Dec.
conſ. 188. num 6. Alexand. conſ. 188. num. 15. & ſeq. volum. 4.*
Iſt nun im Rechten heilſamlich eingeführet / daß der-
gleichen legitimation, vor null vnd nichtig zuhalten: In
maſſen ſolches / auß oberzehlten Rechtsgründen / genug-
ſam erſtritten: vnd ferner / *in l. pacta, quæ contra. C. de pact.*
56 geſagt wird; quod † pacta, quæ contra leges, plebiſcita,
& decreta Principum fiunt, nulla ſint: *l. 7. §. ait Prætor. ff.*
57 *de pact.* & † pacta contra juris regulas inita, rata non ha-
beantur: *l. contra. 28. ff. eod. tit.* Vnd aber / in gegenwer-
tigem Fall / nicht allein eine conventio à legibus impro-
bata: Sondern auch / contra peculiare mandatum, &
decretum Imperatoris, quod legis vicem obtinet in præ-
judicium agnatorum, getroffen worden: So folget vn-
58 widerſprechlich / daß die vorgewandte † legitimation, ad
effectum ſucceſſionis, mit nichten beſtehen könne: talis
enim legitimatio nihil operatur, quoad effectus civiles,
& ſic reſpectu ſucceſſionis: *vt latè probat Angel. conſ. 29. col.
penult. Socin. Iun. conſ. 52. num. 4. lib. 1. & conſ. 12. num. 3. &
ſeq. lib. 4. Menoch. conſ. 16. num. 13. lib. 1. vbi aſſerit, opinionem
iſtam eſſe veriorem, & magis receptam: quam etiam probat conſ.
199. num. 54. lib. 2. Bero. conſ. 167. num. 9. lib. 2.* & alias † 59
etiam legitimatio non trahitur ad ſucceſſionem in feu-
dis: *Anchoran. conſ. 308. Afflict. deciſ. Neapol. deciſ. 195.*

Vors vierte / ob ſchon ein Teſtament produciret wor-
den: Iſt doch alsbald von den agnaten, nach dem ſie den
tenorem teſtamenti erwogen / vñ innen worden / ſolchem
widerſprochen / geſochten / vnd deſſen Caſſation darwider
geſucht worden: Vnd weil ſolch Teſtament ſich einig vnd
allein auff die legitimation gründet / vnd darauff gerich-
tet: ſolche aber an ihm ſelbſt null vnd nichtig iſt: In maſ-
ſen dieſelbe biß anhero ſtattlich außgeführet vnd erwieſen:
ſo folget vnwidertreiblichen / daß hierdurch auch angereg-
tes Teſtament / vnd was etwan demſelben ferner anhän-
gig ſeyn möge / von vnkräfften gemacht worden ſey. De-
ſtructo enim † fundamento, corruit ædificium: &, ſub 60
lato principali, ceſſat acceſſorium: neque locum ha-
bent, quæ inde inferuntur: *l. cum principalis. 138. ff. de R. I.
l. nihil dolo. §. cum principalis. ff. eod. tit. §. ſervus. Inſtit. de legat.
l. 2. ff. de pecul. l. ogi. ff. de except. rei judic. c. cum Paulus. 1. quaſt. 1.
c. qualiter, & quando. 2. extr. de accuſat.* & † reſciſſo princi- 61
pali, reſciſſum quoq; eſt id, quod ei acceſſit: *gl. ſi patronus.
§. ſi patronũ. ff. ſi quid in fraud. patron. Bald. ad l. non dubium. 22.
oppoſit. 13. C. de LL. Alber. in l. & quia. ff. de juriſdict. omn. judic.*
idq; † vel maximè in caſu, vbi in principali, & acceſſo- 62
rio, eadem ſubeſt ratio: prout in caſu noſtro: *Bartol. in l.
ita ſtipulatus. oppoſit. 12. ff. de Verb. Oblig. Bald. in l. non dubium.
C. de LL.* atque † in ſpecie, legitimatione non ſubſiſten- 63
te, etiam inſtitutionem legitimati non ſubſiſtere, diſertè
aſſerunt, *Paul. de Caſtrenſ. in l. eam quam. C. de fideicommiſ.
Decian reſponſ. 120. num. 14.* Argumentum † enim, quod 64
à cauſſa ceſſante ſumitur, in jure validum, frequens, atq;
vtile eſt: *l. adigere. §. quamvis. ff de jur. patronat. l. quod dictum.
vbi Bartol. & Angel ff de pact. l. 1. C. de liber. præterit. l. ita autem.
ff. de adminiſtr. tutel. Everhard. in loc. à ceſſatione cauſſæ. num. 3.*
& pro eo facit, quod in ſimili dicitur † ſi adoptio non 65
valeat, inſtitutionem etiam, ejus reſpectu factam, cor-
ruere; ac heredibus ab inteſtato locum dari: *per l. eam
quam. & ibi gloſ. Bartol. Bald. Salic. Caſtrenſ. Iaſ. & Dd. com-
muniter. C. de fideicommiſ. & in l. ſi pater. C. de hered. inſtitut.
Decian. reſponſ. 120. num. 13. Angel. conſ. 93. nu. 4. Franc. Marc.
deciſ. 885. num. 4 part. 1.* Vnde haud obſcurè colligitur,
cum legitimatio ſit nulla, ex teſtamento hereditatem
legitimatis non deberi: ideoque heredes ab inteſtato
ſuccedere. Vnd iſt ei hiergegen weniger als nichts / was
de favore vltimarum voluntatum: & quod pro teſta-
mentis pronunciandum ſit, angezeygen worden: Non
enim † procedit, quoties iniquitas & nullitas teſtamen- 66
ti manifeſtò apparet: *l. ſi pars. in fin ff. de inoffic. teſtament.
l. 2 ff. de liber. & poſthum. Alexand in l duo Indices. num. 9. ff. de
re judic. Iaſ. in l. inter pares. nu. 3. ff. eod. Mantic. in tract. de con-
jectur. vltim. volunt. lib. 2. tit. 15 num. 11. Dec. conſil. 605. in fin.*
& in ſpecie † quod teſtamenta non valeant, ſi in illis 67
condendis, non ſit obſervata teſtandi forma, vel jure
communi, vel peculiari ſtatuto, & conſuetudine loci
præſcripta, reſpondit *Pariſ. conſ. 46 num. 3. & 4. vol. 3. Rol.
à Valle, conſ. 82. num. 1. vol. 1. Curt. Iun. conſ. 46. num. 7. vol. 1.
vbi dicit, tale teſtamentum non venire in conſiderationem: Natta
conſ. 579. num 9. vol. 3.* Vnde perſpicuum quoque evadit,
minus convenienter huc detorqueri illud axioma: quod
habet, ſucceſſionem ab inteſtato non admitti, quam-
diu locus eſt ſucceſſioni ex teſtamento: quoniam illud
procedit, quando teſtamentũ rectè, ritè, & ſecundũ le-
ges eſt conditum: *princip. Inſtit. de hered. quæ ab inteſt. defer. ali.
aut non jure fecit. l. ſi vnus. 12. C. de teſtament.* Paria enim † 68
ſunt, aliquid non fieri, vel non ritè ac legitimè fieri: *§.
ſciendum. Inſtit. de ſatiſdat. l. quoties. ff. qui ſatiſdar. cog. l. ſcire
oportet §. ſufficit. ff. de excuſat. tutor. l. 4. §. condemnatum. ff. de
re judicat. l. 1. §. penultim. ff. quor. bonor. c. propoſuiſti. verb. legi-
timè. extr. de for. competent.*

Dazu noch ferner diß kompt: Quod † ſi juſta quædã 69

ſubſit cauſſa, ob quam ſtatuto, vel conſuetudine, liberi
à ſucceſſione excludantur, hoc ſtatutum & conſuetu-
do valeat: vt quamplurimi Dd. exiſtimant: eamq; ſen-
tentiam magis communem eſſe aſſerit: *Alexand. conſ. 3.
circa præmiſſum. verſ. quin immò. vol. 7. quem allegat Villalob.
in commun. opinion. in verb. legitima etiam. Iul. Clar. in §. teſta-
mentum. quæſt. 42. n. 6.* Item nun / vnd auß dieſen vr-
ſachen / verhoffen die beyden Part / offtgedachte Kinder /
quoad jus ſucceſſionis, auß dem wege geraumet zu habē.
Sie ſind aber ſelbſt vnter ſich nicht einig: ſondern wollen
ſich / ex diverſis titulis, zu ſolcher Erbſchafft ziehen: vnd
je einer den andern excludiren.

Die Brüder / Töchter / auß dem Hauſe N vnd jhre ehe-
liche Vormunden / wollen vor der Schweſter Söhne al-
leine erben / vnd daſſelbe ex prætensâ ſubſtitutiooe, ver-
möge deß Altvätterlichen im Jahr N. auffgerichteten
Teſtaments: Davon wahre Abſchrifft beygelegt / vnd als
das jenige / ſo in dieſer Sache am härtiſten gefochten / in
toto contextu, & ſingulis clauſulis, wol zuerwegen iſt:
ziehen an / vnd geben vor / daß darinnen nicht allein der
alte Herr N. ſeine Söhne / ſondern auch alſo bald diſertis,
verbis, vnd copulativè, derſelben Leibes Erben eingeſetzet /
vnd alſo tacitè ſubſtituiret habe: Nun weren ſie die
Töchter eben ſo wol Leibes Erben: ergo voluiſſe teſtato-
rem ipſas tacitè ſubſtituere: & ſororum filiis, qui aliàs
in caſu deficientium fratrum, & filiorum, ab inteſtato
vocarentur, præferre: quod & juri, & voluntati in te-
ſtamento expreſſæ conſentaneum eſt. Derowegen bit-
ten ſie ſich / ex teſtamento avi, vigore ſubſtitutioois, in
70 N. alle vnd jede Verlaſſenſchafft zu immittiren: cum †
ſubſtitutio quævis favore digna ſit: *Sfort. Odd. in tract. de
ſubſtit. part. 1. quæſt. 5. num. 10. Menoch. in tract. de præſumt. lib.*
71 *4. part. 1. præſumt. 65. num. 2.* & † ſi ex teſtamento mani-
feſtum ſit, aliquem eſſe ſubſtitutum, illud eam vim ha-
bet, vt ſubſtituto hereditas debeatur, nec ad vllum aliū
pertineat: *ita expreſsè conſtitutum eſt in l. vnic. §. pro ſecundo.
C. de caduc. tollend.* Vnd vermeinen / daß hierunter jhnen
niemandts vorgehen könne / noch ſolle: Alldieweil die
Kinder / von den Concubinen gebohren / ratione condi-
tionis, & qualitatis, circa ſucceſſionem, à privilegio
requiſitæ, wegen deß mangels am Heerſchilde pro inha-
bilibus, ſive non natis zu achten.

Die Schweſter Söhne aber / ab inteſtato, vermöge
der privilegien nicht erben könten / ſo lange als ſucceſſio
teſtamentaria, vtpote, quæ legitimam excludat, vor-
72 handen. Fruſtra enim † de ſucceſſiooe ab inteſtato quæ-
ritur, vbi ex teſtamento heres eſt, vel expectatur: *l.
quamdiu. C. qui admit. ad bonor. poſſeſſ. l. quamdiu. 39. ff. de acqui-
rend. heredit. l. quamdiu. vbi gloſ. Dec. Cagnol. & alior. ff. de R. I.
l. antequam. C. commun. de ſucceſſ. l. ex teſtamento. C. vnde liberi.
l. heres inſtituta. vbi Iaſ. & Dec. C. de impub. & ali. ſubſtit. Ca-
mil. Borrel. Olivet. conſ. 37. n. 1.* Nec ſanè mirum. Succeſſio
73 † enim ex teſtamento duplici jure fungitur: teſtatoris
potiſſimum: *l. 1. C. de Sacroſ. Eccleſ. l. in conditionibus. de condit.
& demonſtrat.* deinde etiam nititur auctoritate legis: *§. di-
74 ſponat. in authent. de nupt. l. lege obvenire ff. de Verb. Signif.* At †
ſucceſſio ab inteſtatu, eſt ſolius legis duntaxat: *l. 3. §. 1. ff.
pro ſocio d. l. lege. ff. de Verb. Signif. l. 3. ff. de petit. heredit.*

Hiergegen ſind gedachte / deß verſtorbenen N. Schwe-
ſter Söhne / die NN. zwar in dem / mit den vorigen einig /
daß ſie auß angeregter vrſachen / N. Kinder / quoad effe-
ctum ſucceſſionis. pro inhabilibus, ſive non natis achtē:
Sie gedencken aber jhnen / als die ſonſt in gradu agnatio-
nis mit jhnen gleich / mehr nicht / als das halbe Erbe / tan-
quam ab inteſtato zulaſſen. Das ander halbe aber / ſo
wol alle vnd jede Lehngüter / gantz vnd allein vor ſich zu-
behalten: vnd ſolches zwar / vermöge der privilegien,
welche / in mangel der Söhne / den Brüdern / vnd als-
dann der Brüder Söhne / vnd wo die auch nicht weren /
der Schweſter Söhne / die Lehens ſucceſſion geben.
Vnd wollen ſich gedachte Schweſter Söhne hierinnen /
das Altvätterliche Teſtament N nichts irren laſſen: ſon-
dern wenden für / es ſey deß teſtatoris meinung nicht ge-
weſen / vnter dem wörtlin (Leibes Erben /) der Söhne
Töchter zubegreiffen / vnd den Söhnen dieſelben tacitè
zu ſubſtituiten: oder auch die Schweſter Söhne / in
ſolchem fall / außzuſchlieſſen: ſondern ſeyn Teſtament
ſey auff die Statuta, vnd Landes privilegia zu richten / vnd
nach demſelben zuverſtehen / vnd allerdings zu achten.
Et aliàs † in dobio teſtamentum, juxta jura ſtatutaria, & 75
privilegia loci conditum cenſetur: *Dd. communiter in l.
heredes mei §. cum ita. ff. ad Trebell. Roland. à l'all. conſ. 38.
num. 44. & ſeq. conſ. 39. num. 53. lib. 4. Mantic. de conject. vltim.
voluntat. lib. 4. tit. 9. num. 16. & lib. 6. tit. 6. num. 2. 8. & ſeqq.
Corn conſ. 31. num. 4. & conſ. 37. num. 5. & conſ. 47. num. 11.
vol. 1. Andr. Gail. 2. obſerv. 8. in fin.* Quin † etiam, quando 76
ſtatuta, privilegia, vel conſuetudines corrigunt jus
commune, præſumitur, quiſque teſtator, vel diſponens
accommodaſſe, ac voluiſſe conformem eſſe volunta-
tem ſuam, cum illis ſtatutis, privilegiis, & conſuetu-
dine: *Bartol. in l. heredes mei. §. cum ita. num. 4. ff. ad Trebell.
Bartol. idem in l. vt juriſjurandi. §. ſi libert. num. 5. ff. de oper.
libert. Iohan. ab Imol. in l. fin. ff. de condit. & demonſtrat. Ale-
xand. conſ. 127. volum. 2. communem dicunt Socin. conſ. 52. n. 33.
lib. 4. Curt. Iun. conſ. 168. num. 63. lib. 2. relati per Clar. §. teſta-
mentum. quæſt. 76. num. 12. Alciat. de præſumt. reg. 3. præ-
ſumt. 32.*

Vors ander / weil auch im Lehenrechten das wörtlin
(Leibes Erben /) in feudo maſculino (eôam datâ libertate
teſtandi) io dubio regulariter nur vom männlichen Ge-
ſchlecht verſtanden wird: Heredis † appellatione, in ma- 77
teriâ feudali, intelligitur heres feudalis: id eſt, maſcu-
lus, oon fœmina: *per c. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. pa-
tern. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profectò. de Leg. Corrad. Bald. in prælud.
feud. num. 25. Decian conſ. 45. num. 14. Matth. de Afflict. in præ-
lud. feud num. 121. Curt. in tract. feud. part. 1. quæſt. 8. num. 20.
Alexand. conſ. 30. col. 3. verſ. & per hoc. cum ſeq. Menoch. lib. 3.
præſumt. 94. in fin. Mynſing. cent. 5. obſervat. 72. Schneidvv.
de feud. part. 6. num. 14. & 15. Zaſ. conſ. 11. num. 5. & conſ. 13.
num. 25. volum. 1. Albert. Brun conſ. 18. num. 11. Iohan. Fichard.
conſ. 6. num. 7. & conſ. 19. num. 3. verſ. quarta concluſio. lib. 1.*
Atq; † jure feudali ita receptum, vt feudorum, non niſi
maſculi regulariter ſint capaces: fœminæ autem incapa- 78
ces: *c. 1. §. hoc autem notandum. qui feud. dar. poſſ. cap. 1. §. 1. de
ſucceſſ. feud. cap. 1. de grad. ſucceſſ. in feud. & cap. 1. §. 1. de natur.
ſucceſſ. feud. & cap. 1. §. ſimiliter [illegible] capitan. qui cur. vend. & c. 1.
in fin. de feud. March. & cap. [illegible] quib. mod. feud. amit. & cap. 1.
quemadm. feud. ad fil. pertin. c. vnic. §. etſi clientulus. de alienat.
feud. c. vnic. §. ſimiliter de Leg. Corrad. Socin. conſ. 29.* quod de
† feudi naturâ eſſe dicit: *Moz. de accident. feud. num. 6. & de* 79
natural. num. 97. quam originalem vocat, *Menoch. conſil.
148. num. 2.* & generalem appellat, *Decian conſ. 24. n. 1. vol. 1.*
& pro communi regula ponit: *Iul. Clar. in §. feudum. q. 73.
num. 1.* & eſſe regulam, quam generalem ait, *Sonsbec. de
feud. part. 9. num. 118. & 121.* & in genere, regulam hanc
eſſe dicunt: *Socin. Iun. conſ. 65. nu. 2. vol. 1. Socin. Sen. conſ. 77.
num. 4. Menoch. conſ. 391. num. 1. & conſ. 443. num. 37. Roman.
conſ. 367. num. 12. Curt. Iun. de feud. part. 3. num. 1. & conſ. 21.
num. 7.* atq; eam ob † cauſſam, in feudis hoc eſt ſingula- 80
re, vt maſculinum, non comprehendat fœmininum:
*Alexand. in l. ſed etſi. §. liberos. num. 3. ff. de in jus vocand. Iaſ. in
l. ſi id, quod quis. num. 11. ff. de iuriſdict. Molin. in conſuetud.
Pariſ. tit. 1. §. 12. num. 5. Menoch. conſ. 1. num. 454.* Qua ra-
tione plurimi interpretes adducti, docuerunt, etiam in
† feodo, conceſſo, pro ſe, & omnibus, vel quibuſcun- 81
que heredibus, adhuc maſculum venire: non etiam fœ-
minam: *Bald. Laudenſ. Præpoſ. & Schenck. in cap. 1. §. donare.
qual. olim. feud. alien. pot. Cephal. conſ. 2. num. 15. Zaſ. de feud.
part. 8. num. 62. verſ. quid autem ſi feudum. Dec. conſ. 41. nu. 10.
& conſ. 185. verſ. ſecundò reſpondetur & conſ. 208. verſ. tertiò
veriorem & magis receptam. Gozadin. conſ. 9. nu. 52. & conſ. 26.
num. 33. Menoch. conſ. 1. num. 456. Corn. conſ. 199. n. 69. vol. 2.*

Burſat.

Burſat.conſ.63 num.11. vol.1. Pariſ.conſ.4.num.4.vol.1. Andr.
82 Gail.lib.2 Obſervat.159.num.1.niſi ſub † hac conceptione
verborum vocata ſit: vt, cum maſculis ſuccedat: Iaſ. in
l.Gallus.§.quidam rectè.num.32. ff. de liber.& poſthum.Iul.Clar.
d.§.feudum. quæſt.73.num.4. Weſſenbec. in tract.feud.cap.6.
num.23.in fin. Borch. de feud. cap.7.in princ.num.67.Burſat.
83 conſ.63.num.10. ſeu, cum † feudum ita datur, vt fœminæ
ſuccedant, ſicut maſculi: Iacob. de S. Georg. in tr. feud. verb.
& fœminis.n.10.Zaſ.in tract.feudal.part.8.n.49.Schrad. in tr.
feudal.part.7.c.4.n.75.
84 Vors dritte iſt gewiß: quod † fœmina, maſculi ſucceſ-
ſione, à feudo ſemel excluſa, in perpetuum excloſa cen-
ſeatur: per cap.1.§. quin etiam Epiſc. vel Abbat.1. Feud. 6.vbi
Alvarot.num.3.Prapoſ.num.2.& 3.Odofred. in ſum. tit. qui poſſ.
in feud. ſucced. Zaſ. in epit.feudor. part. 8. num. 58.& ſeq. Fer-
rar. in tract.feud.cap.7.num.36.Borch.d. tract.cap.7.num.37.
Matth. de Afflict. in c.vnic. nu. 43. de nat.ſucceſſ.feud. Curt. in
tract.feud. part.3.num.32.Hannet.lib.2.cap.9. Tiraq. in re-
petit.l.ſi vnquam. in verb. ſuſcepit. num.195. C. de revoc.donat.
Gail.lib.2.Obſervat.148.in princ. Et hanc ſententiam con-
ſulendo ſequuntur Albert.Brun.conſ.39.num.5. Pariſ.conſ.
12.num.7.vol.1. Socin.Iun.conſ.110.num.5.lib.2 Zaſ.11.nu.7.
lib.1.Roland.à Vall.conſ.58.num.68.vol.3. Gozad.conſ.8.n.9.
Roman conſ.1.num.4. Anchar.conſ.221. Alexand.conſ.29.n.7.
vol.1. Caſtrenſ.conſ.225. Carol. Ruinald.conſ.9.num.6.vol.1.
Raphaël.Cuman.conſ.119. Duar.de feud.cap.10.num.12.Myn-
ſing.cent.5. obſervat.74.num.4. Weſſenbec. de feud.cap.6.n.12.
& conſ.74.num.19. Darauß ſie inferiren: weil der alte
N. ſeine eigne Tochter/auff den Fall/ſolange auch einer
Sohn vberlebende were/außgeſchloſſen: vnd allererſt/in
caſu deficientium omnium filiorum, auff gewiſſe maß/
quoad vſumfructum: Jhre Söhne ab r/(welches eben
dieſe NN. ſeyn) quoad proprietatem inſtituiret hat/daß
daher nicht vermuthlich ſey/daß er habe auff den jetzo er-
folgten Fall/der Söhne Töchter/welche ſich in ander fa-
milias verheuraten/den Schweſter Söhnen/als privi-
legirten Erben/vnd die ſich zur wurtzel ziehen præferiren
85 wollen. Nam mares † proſe, contra fœminas, in pun-
cto ſucceſſionis feudalis, intentionem fundatam habere
dicuntur: Socin.Iun.conſ.65.num.23.& conſ.77.num.4.&
24.vol.1.& conſ.68.num.40.vol.2.Dec.conſ.298.num.4.&
86 conſ.517.num.5.& conſ.139.num.2. & † omni jure maſculi
in ſucceſſione, fœminis præferuntur: §.item vetuſtas. In-
ſtit. de hered. quæ ab inteſt. defer. Paul. lib. 4. ſentent. tit. 8. §. fœ-
minæ. Vlpian in fragment. tit. de legit. hered. § ad fœminas. Zaſ.
conſ.1.num.55.vol.2.Iohan.Bodin. de republic.lib.5.c.2. Decian.
87 reſponſ.127.num.7.vol.3. adeò † vt etiam in feudo fœmi-
neo maſculi, ex fœminis deſcendentes, fœminas exclu-
dant: Curt.Iun. in tract. feud.part.3.num.19. Pariſ.conſ.16.
num.6.& 13. vol.4. Matth. de Afflict.c.vn. de ſucceſſ.feud Borch.
88 c.7.de feud. num.34. Hinc † etiam feudis eo tenore acce-
pti; vt deſcendentes maſculi & fœminæ illud habere
poſſint; natura hæc eſt, vt fœminæ, extante maſculo,
non admittantur: c.vn.§.quin etiam.c.vn.§.filia verò. de ſuc-
ceſſ.feud.c.vn.§.ad filias. de ſucceſſ. fratr. c. vn. de eo, qui ſibi, vel
hered. ſuis maſcul. neq; aliter judicandum eſſe ait Alex.in l.quod
dicitur.num.24.ff.de Verbor.Obligat. Andr.de Iſern. in c.vnic.§.
ſimiliter. de Capit.qui cur. vend. Bald.in l.libertis.col.6.verſ.ſed an
quando.C.de oper.libert.Dec.in l.fœmina num.64.ff.de R.I.& in
89 l.diſcretis.num.28.C.qui teſtam.fac.poſſ. Maſculi † enim fœ-
minis ſunt digniores: arg.l.cum pater.§.pater pluribus.ff. de
legat.2. Stephan.Frider.de interpret.Iur.part.vlt.num.36.Bald.
90 conſ.321.verſ.ſolutio.vol.2. & † omnibus hominibus hoc
commune eſt, vt maſculos magis diligant, quàm fœmi-
nas: Bart.in l.conſulari.ff.de Senator.l.ſi vivâ matre. C. de bon.
matern. Angel.in l.ſi vnquam.verſ.hic autem quærendum eſt. C.de
revoc.donat. Decian. reſponſ.7.num.28.vol.1. Crot.in repetit.l.
91 omnes populi.num.156.ff.de Iuſt.& Iur. tum † quod per ma-
ſculos familia conſervatur: per fœminas autem finitur:
l.pronunciatio.§.fœminæ.ff.de Verbor. Signific.l.Iuriſconſultus.in
princ.ff.de grad.& affin.§.1. Inſtit.de legit. agnat. ſucceſſ.l.ad-
verſus. C.de crimin.expil.heredit.l.quicunq. C.de re milit.lib.12.
Vnde † etiam fœminæ, caput, & finis familiæ dicuntur: 92
l.familiæ §.1.ff.de Verb.Signif.l.cum legitima.ff. de ſtat.homin.
§.1.Inſtit.de legit.agnat.tutel. §.cæterum. §.media autem. Inſtit.
de legit.agnat.ſucceſſ.l.lege. C.de legit.hered. Dec.conſ.371.col.3.
Socin conſ.63 col.8. in fin.vol.3. & conſ.73.col.3.vol.4. quip-
pe, quæ nubendo ſunt principium cognationis viri: Ti-
raquell.de retract. lignag.§.1.gloſ.9.num.195. Socin.Iun.conſ.2.
num.29.libr.3. Pariſ.conſ.83.nu.24.lib.2. Menoch.conſ.400.
num.46.lib.4.Curt.Sen.conſ.40.col.5.& conſ.51.col.8.& 9.
Curt.Iun.conſ.87.num.5. Alexand.conſ.160.vol.2. Mynſing.
reſponſ.79.num.32.decad.8. & † nubendo familiam ac 93
agnationem parentum extinguunt: & familiam viri au-
gent: Hippol.Riminald.conſ.185.nu.3.lib.1.Imol.conſ.11.n.14.
Menoch.conſil.348.num.31.lib.4. Anchar.conſil.152.col.2.& 3.
Alciat.reſponſ.126.num.13. Socin.Iun.conſ.168.num.59.lib 2.
Rum conſ.141.lib.3. & ideò † per fœminas agnatio conſer- 94
vari non poteſt, cum illæ tranſeant in alienas familias:
Iohan.Andr. in addit. ad Speculat.tit.de ſucceſſ. ab inteſtat. Gra-
vet.conſ.250.num.2.conſ.306.num.5.lib.2.Rum.conſ.15.n.17.
circa med.lib.3.Dec.conſ.466.num.9.in fin. Rimin. Sen.conſ.
184.num.19. Riminald.Iun.conſ.47.nu.22.lib.1.& conſ.401.
num.48.lib.4.Menoch.conſ.150.num.33. & 37.lib.2. tum † 95
quod maſculi majora onera ſuſtineant: rempublic. ge-
rant: & dignitatem familiarum conſervent: Bald.in l.
Titia cum teſtamento.§.penultim.ff.de legat.1.l.1.§.ſed ſi ſervus.ff.
de ventre inſpiciend. Si ergo † ſexus maſculinus natura eſt 96
honoratior fœminino: cur igitur non poſſit; & debeat
eſſe honoratior, etiam in ſucceſſione: Laurent.de Palat. in
repetit.§.cæterum.num.12. Inſtit.de legit.agnat.ſucceſſ. potiſſi-
mum † quod alias in pleriſq; juris articulis fœminarum 97
conditio eſt deterior, quàm virorum: l. in multis.ff.de ſtat.
homin.l.fœmina.ff.de Reg.Iur.l.3.ff. de muner.& honorib.l.1.C.
de mulier.in quo loc.l.obſervare.§.proficiſci. ff. de offic.proconſul.c.
mulierem.33.quæſt.5. Idque in præſenti tantò magis ob-
tinebit, quoniam in ſpecie illud extra omnem contro-
verſiam eſt: quod, etſi † fœminæ quandoq; ad ſucceſ- 98
ſionem feudorum admittuntur, illud tamen tum de-
mum verum ſit, ſi nominatim & ſpecialiter vocatæ re-
periantur, quod fieri neceſſe eſt, ad hoc, vt ad ſucceſſio-
nem admittendæ cenſeantur: Dec.in l.2.num.56.verſ.ſed
ſtante ff.de R.I. Curt Iun.de feud.part.3 num.2. Zaſ.part.8.
num.38.Hannet.2. feud.cap.8. Duar. de feud cap.10.num.1.
Schneidvv part.6.de ſucceſſ.ab inteſtat.num.29. Mozz.de ſub-
ſtant.feud.num.87.& de his qui feud.dar.poſſ.num.34. Socin.
Iun.conſ.65.num.23.Burſat.conſ.131.num.26.vol.1. Weſſenb.
conſ.74.num.24.Decian.conſ.24.num.75.vol.1.Menoch.conſ.
331.n.23.Corn.conſ.16.n.4.vol.1.

Vors vierte/ſo habe auch der alte Herr N. das wört-
lin (Leibes-Erben) vermöge deſſen nunmehr N. Bruder
Töchter ſich pro tacitè ſubſtitutis angeben/ſelbſt in ſei-
nem Teſtament erklere/in dem er klärlich vnd außdrück-
lich geſetzet: Wann ſeine Söhne/ohne eheliche Leibes-
Erben todes abgehen/vnd ihr keiner mehr beyleben ſeyn
würde/daß alsdann die Tochter/vnd ihre Söhne erben
ſollen. Alda das wörtlein (keiner/) nicht alleine von den
Söhnen/ſondern auch von derſelben Leibes Erben/tan-
quam copulativè ad præcedentia zuverſtehen/vñ gleich-
wol per adjectivum maſculinum (keiner) exprimiret
wird: dadurch der teſtator vermuthlich genugſam zuver-
ſtehen gegeben/daß er ordinem privilegij halten wollen/
vnd alleine etlichen Freunden legata, vñ ſeinen Töchtern/
auff den Fall/da die ſucceſſion, vigore ſubſtitutionis,
auff ihr Söhne gelangen ſolte/vſumfructum auffgezo-
gen. Quando † verò teſtator ſeipſum declarat, non 99
eſt neceſſaria alia interpretatio: Bald. in authent. niſi rogati.
col 2.verſ.& per hoc ſolvitur.C.ad Trebellian.Decian.reſponſ.88.
num 16.vol.2.Pariſ.conſ.1.num.29.conſ.3.num.53.conſ.4.n.11.
lib.3. Burſat.conſ.360.num.24.vol.4. Roland. à Vall.conſ.79.
num.56.vol.3. & vbi † res clara eſt, & verba extant aper- 100
ta, ab eis non eſt recedendum: nec vltra de mente quæ-

Dieweil aber auch in obgemeleten privilegien / Nun aber außdrücklich geſetzt / vnnd verſehen / daß ein jeder bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern frey zu thun vnd zu laſſen / dieſelben zu verkauffen / zu verwechſeln / zu verpfenden / zu vergeben / vnnd anzuwenden / nun vnnd zu ewigen zeiten vollkommene macht vnnd gewalt haben ſolle: vnd dann obgenanter N. in ſeinem Teſtament / die Söhne vnd ihre Erben / den Töchtern / vnd ihren Söhnen vorgezogen / daß / alsdann erſt die Töchter / vnd nach ihnen ihre Söhne erben ſollen / wann alle ohne eheliche Leibes-Erben / mit Tode verſchieden: Nun aber ſit / deß N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes abgangen / eheliche hinterlaſſene Leibes-Erben wehren / ſo hette auch jetztgemelter N. ſeine Lehngüter / ſo viel dero / auß dem Altväterlichen Teſtament herkommen auff ſie allein verſtammet / vnd verfellet / vnd den Schweſter Söhnen gebühre hierinnen keine foderung: Regula
122 enim juris eſt indubitata: † quamdiu heres extat ex teſtamento, nō admitti ſucceſſionem ab inteſtato: *l. quamdiu. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib.* Vnd ſind / vermöge
123 obgedachter Landes privilegien, diß † feuda alienabilia, ſive degenerantia: Derwegen ex jure feudali davon nicht zu vrtheilen: Weil damit ein jeder frey mag thun vnd laſſen: *Afflict. in cap. 1. de feud. non habent. propriet. nat. Curt. de feud. part. 4. num. 139. in fin.* Suntque hæc feuda inſtar allodialium, atq; in omnibus jure allodialium, etiam in ſucceſſione cenſeri, docent *Guilh. Bened. in cap. Raynutius. verb. & vxorem. verſ. quinta deciſio. de teſtament. Anchar. conſ. 125. num. 7. Roland. à Vall. conſ. 2. num. 4. 5. & conſ. 23. & conſ. 42. num. 27. volum. 1. Burſat conſ. 40. num. 13.*
124 quin & † in heredes extraneos transferri, & non conſultis, aut invitis iis, quorum intereſt, alienari poſſunt: *Mozz. de ſubſtant. feud. num. 95. Dd. in cap. 1. de feud. non habent. propr. nat. & in cap. 1. §. ſi feudum. ſi de feud. fuer. controv. Dec. conſ. 163. num. 3. & conſ. 190. num. 9. Gravet. conſ. 84. num. 10. & conſ. 92. n. 6. eamq; communem dicit Rol. à Valle. conſ. 3. nu. 60. vol. 1. Menoch. conſ. 1. num. 126.* Dannenhero auch ein jeder ſein Teſtament vnd letzten Willen / hierüber zu verordnen / gut fug vnd macht hat: In maſſen auch alle Geiſtliche vnd Weltliche Rechte ſolches gantz mildiglich verſtatten / vnd vergönnen. Darauff dann dißfals zu ſehen / vnd nach demſelben / wie auch nach den gemeinen gebräuchen / vnd wolhergebrachten privilegien, dieſer Lande / obgemeltes Teſtament / wie es am kräfftigſten vnd beſten geſchehen könte / zu achten vnd zu halten iſt. Et alias dicitur,
125 † quod teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in terminis habilibus ſemper intelligi debeant: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. 1. §. vltim. vbi gloſ. ad municipal. l. 1. §. ſi quis quaſi tutor. ff. de eo, qui pro tutor. l. in teſtamentis. vbi gloſ. Bart. Dec. ff. de Reg. Iur. Innocent. in c. quia. extr. de immunit. Eccl. Laurent. Kirchov. inter conſil. varior. 4. vol. 2. num. 2. Chriſtoph. Herdes. inter conſil. varior. Iuriſconſult. conſ. 35. num. 173. vol. 1. Pariſ. conſ. 73. n. 14. & conſ. 75. n. 1. vol. 2. Maſcard. de probat. concluſ. 531. num. 49. &*
126 *concluſ. 1280.* Nemò † enim præſumitur actum velle inanem condere, & inutiliter quid agere; præſertim id, quod seriò tractat, & in re ſeria, vt eſt teſtamenti factio: *l. quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1. reſponſ. 40. num. 20. vol. 2. Chriſtoph. Herdes. varior. Iureconſult.*
127 *conſ. 35. n. 173. vol. 1.* crediturq; † de perfecto actu cogitatum, & de quo cogitatum eſt, illud etiam perfeciſſe, & perfectum eſſe voluiſſe: *Signorol. conſ. 1. num. 11. in fin. verſ. quarto probat. per l. qui procuratorem. 57. ff. de procurat. Gravet. conſ. 936. n. 12. & conſ. 985. n. 60. in fin. Dec. ad c. quoniam. extr. de offic. delegat. Zaſ. conſ. 18. n. 39. vol. 2. Felin. in c. ſi cautio. nu. 39. extr. de fid. inſtrument. Iaſ. ad l. cum quidam. num. 9. ff. de liber. &*
128 *poſth.* vtiq; † igitur & hunc teſtandi actum interpretabimur, vt potius valeat: & non contra: *d. l. in teſtamentis. l. quoties. ff. de reb. dub. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. vol. 2. & conſ. 88. n. 12. vol. 2. Decian. reſponſ. 35. n. 1. vol. 1. Menoch. conſ. 544. n. 4. & li. 4. praeſ. 10. part. 1. n. 11. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. var. Iureconſ.*
In gleichem ſagen ſie / daß das wort / (Leibes-Erben /)

verſ. vt inſtituens ff. de liber. & poſth. Tiraq. in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat. & de legib. connubial. gloſ. 7. Sō[illegible] *Gebrad. de feud. part. 10. ſect. 6. n. 14.* & eſt vulgata regu-
Imperialē. verſ. [illegible] † Quod ſufficiat, alicubi ſemel expreſ- 129
Corn. conſ. 26. n. 5. vol. 1. [illegible] locutum & caſuum declaratio-
Menoch. 33. n. 32. lib. 4. Peræque [illegible] *tamen. verſ. ac nec. Inſtit. ad* [illegible]
li, è corpore no[illegible]ro naſcuntur: *l. maxim.* [illegible] vna determi-
ber. prætor. Novell. [illegible] *c. 1. l. fin. c. de ſuis & legit. Weſſ.* [illegible] iā hoc
n. 14. verſ. & conſequenter. vol. 2. ac expeditū eſt in jure † he- 130
redum appellatione venire liberos vtriuſq; ſexus, imò & alios ſucceſſores quoſvis, tametſi verbis expreſſi nō ſint: *l. fin. C. de ſuis & legit. Dec. conſ. 223. n. 2. Pariſ. conſ. 26. n. 34. vol. 3. l. liberorum. ff. de Verb. Signif. l. heredis. 65. l. heredis appellatione. 170. ff. eod. l. in annalib. 22. C. de legat. l. qui per ſucceſſionem. & l. pari. §. fin. ff. de R. I. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis ita. ff. de Verb. Obligat. Bald. in l. vltim. C. de hered. inſtit. Iaſ. in l. Gallus. §. etiamſi vivente. n. 12. & 36. ff. de liber. & poſth. Chaſſan. in conſuet. Burgund. rubr.*
131 *7. §. 5. nu. 71.* Idq; † procedit, etiam ſecundum propriam vocabuli HEREDIS ſignificationē: *Rebuff. in l. heredis. verb. continetur. ff. de Verb. Signific. Iaſ. in l. ſi quis filiumfamil. 7. §. fin.*
132 *ff. de acquir. heredit.* Et quamvis † heredis appellatione, in materia feudali, intelligatur heres feudalis id eſt, maſculus: *per cap. 1. §. etſi clienculus. de alienat. feud. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profecto. de leg. Corrad.* hoc tamen procedit duntaxat, quando vox iſta HERES, vel à feudali jure vſurpatur, vel ex iſtius diſpoſitione tacitè ſubintelligitur: non ſi ab homine proferatur: vt in noſtro caſu: ita docet *Andr. de Iſern. in c. 1. §. hujus autem generis. col. 2. verſ. ſi ergo non probatur. ex quib. cauſ. feud. amit. Camer. in c. Imperialem. § præterea ducatus. Ioh. Thom. de Marin. tit. 5. de feud. hered. n. 8. Sigiſm. Lofred. conſ. 1. nu.*
133 *125. Sigiſm. Neapol. conſ. 1. n. 205.* Hinc quoq; dicitur: † verba teſtatorum vulgari more accipienda & declaranda eſſe: *Simon de Prat. in tr. de vltim. voluntat. interpretat. lib. 2. interpret. 3. n. 307. vbi Pariſ. Roman. Soc. Rip. Iaſ. Decian. & alios in id adducit.* Licet igitur verbum Heres, diverſimodè accipiatur: tamen hoc verbum (Leibes-Erben) hoc caſu, & ad maſculos, & fæminas referendum eſſe: vel inde apparet, quod plenior inde ſit ejus ſignificatio, quàm ſi de
134 maſculis tantum accipiatur: & expediti juris eſt: † verba cujuſq; diſpoſitionis, ſimpliciter poſita, pleniori, potentiori, & potiori ſenſu eſſe accipienda: *l. hoc legatum. ff. de legat. 3. l. 1. §. 1. ff. ſi ager vectigal. vel emphyt. Dd. in l. qui liberis. §. hæc verba. ff. de vulgar. & pupill. Bart. in l. quamvis. ff. de aur. & argent. legat. Zaſ. in l. 3. §. ex contrario. n. 30. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſ. & conſ. 12. n. 47. li. 1. Cephal. conſ. 552. n. 4. vol. 4. Caſtr. conſ. 160.*
135 *n. 2. lib. 1.* Deinde † etiam ex adjuncto colligi ſolet, quo ſenſu verbū aliquod exaudiendum ſit: *Socin. Iun. conſ. 163. n. 28. & 29. volum. 2. & in l. 1. ff. de reb. dub. poſt Roman. conſ. 231. Cacher. deciſ. 50. n. 10. Bald. in l. quinq. ff. de legat. 1. vbi aſſerit:* quod
136 † ob adjunctū, naturam ſuam etiam verba mutent: *Andr. de Iſern. in c. 1. §. donare. qual. olim. feud. alien. pot. Matth. de Affl. deciſ. 307. n. 25.* Adjunctum autem hic eſt verbum Leibes; quod ad maſculos & fæmellas, qui peræquè ex corpore noſtro naſcuntur, referendū eſſe, ſupra eſt oſtenſum. So iſt auch dz wort (Leibes-Erben /) zwier in dem Teſtament geſatzt: Daher / vñ ex illā geminatione, ſive iteratione, enixa voluntas teſtatoris, & propoſitum deliberatum, eigentlich zu beweiſen iſt / daß er die Bruders Töchter / den
137 Schweſter Söhnen præferiren wollen. Nam † geminationes certam & enixam voluntatem arguunt, multoq; majorem vim obtinent, quàm ea, quæ ſine iteratione fiunt, vel dicuntur: *l. baliſta. & ibi Dd. ad SCt. Trebell. l. cum ſcimus. & ibi Bart. C. de agricol. & cenſit. lib. 10. Roman. in l. ſi verò. §. de viro. fallent. 31. ff. ſolut. matrim. c. etſi Chriſtus. de jurejurand. gloſ. in c. ſi quis tratus. 2. q. 3. Decian. reſponſ. 1. n. 42. vol. 3. reſponſ. 5. n. 27. vol. 1. & reſponſ. 73. n. 10. vol. 2. Weſſen. conſ. 4. n. 30. Dec. conſ. 23. n.*
138 *4. Cach. deciſ. 90. n. 4. & 5. & deciſ. 128. n. 14.* & † ex geminatione, conſiliū dicentis, & animus ejus omninò deſtinatus, & deliberatus oſtēditur: *Alexā. in l. 1. pr. ff. de Verb. Obl. per l. cum oſtendimus. ff. de fidejuſ. authent. ſive. verſ. niſi & ſecundo. l. ſi mulier. 22. C. ad SCt. Vellej. Bald. ad rubr. C. ſi quis aliq. teſtari*

rendum: *l. ille à quo. §. cum in verbis. ff. de legat. 3. Rol. à Valle, conſ. 61. num. 31. vol. 3. Ioſeph. Ludovic. deciſ. Rotæ Lucenſ. 48. n. 1. Menoch. conſ. 14. num. 6. per l. continuus. §. cum ita ff. de Verbor. Obligat. Hieron. Schurff conſ. 37. num. 5. cent. 1. Decian. reſponſ. 72. num. 3. vol. 2. & reſponſ. 17. num. 19. vol 1 Gravet. conſ. 273.*
101 *num. 7. & 8.* quoniam † vbi res clara eſt, & verba aperta, ac perſpicua ſunt, calumnioſa eſt quæcunque alia interpretatio: *vt ait Bald. in authent. niſi rogati. col. 2. verſ. nam vbi. C. ad SCt. Trebell. Pariſ. conſ. 3. num. 53. vol 3. Grammat. inter conſ. civil. 105. n. 6. & 7.*
102 Vors fünffte beſagen die Rechte: † expreſſa nocent, non expreſſa non nocent: *l. nonunquam. ff. de condit. & demonſtrat. l. ſi in drem. §. vltim. ff. eod. l. actus legitimi. l. expreſſa. vbi*
103 *Dd ff. de R. I.* Suntq; alias † etiam plerumq; expreſſa majoris efficaciæ: quàm non expreſſa: *l. licet. l. penultim. ff. in quib. cauſ. pign. vel hypothec. tacit. contr. Bartol. in l. fin. in princ. ff. de legat. 2. Bald. in l. humanum. col penult. verſ. advertatis. C. de ll. Dd. communiter. in l. cum prolatis. ff. de re judic. & in l. expreſſa. 195. ff. de R. I. Tiber. Decian. reſpon. 10. n. 18. vol. 3. Gravet. conſ. 193. n. 5. & conſ. 200. n. 8. vol. 1. Menoch. conſ. 187. nu. 42. vol. 2. Tiraq. de ll. connubial gloſ. 5. n. 60. Schrader. tr. de feud. part. 10. ſect. 5. n. 192.*

Daher zu ſchlieſſen iſt: Wann der N. hette wollen contra ordinem ſucceſſionis privilegiariæ die Bruders Töchter / ſubſtituendo, den Schweſter Söhnen vorziehen / daß er ſolchs würde expreſsè gethan haben: vnd nun ſolches nicht geſchehen / noch ſonſten / enixa teſtatoris voluntas, contra ordinem privilegij, klerlich zuverſtehen / ſo ſey auch die vermutung / pro ſucceſſione privilegiana, vnd contra eos, qui, ſi gaudere ſubſtitutione voluiſſent, debuiſſent probare enixam teſtatoris voluntatem, ex quâ privilegiatis heredibus præferrentur. Gene-
104 rale † enim eſt, vt non ſufficiat aliquid dicere, niſi id, quod dicitur, etiam probetur: *gloſ. in l. 1. §. interdum. verb. eſſet. ff. ſi quadrup. pauper. feciſ. dicat. gloſ. in l. 2. verb. aſpectu. ff de ſervit.*
105 *c. plerumq. in fin. 2. q. 7. c. non eſt. de conſuet. in 6.* atq; hinc † ſubſtitutionem allegans, & in ea ſe fundans, probare eam tenetur, cum ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non loquitur hoc caſu: *Gravet. poſt So. iu. allegat. conſ. 161. nu. 16.*
106 Idq; in † præſenti caſu eo magis, quod teſtator ſtrictè loquens, ſtrictè intelligi debeat: *l. vxorem. ff. de manum. teſtament. l. fidejuſſores. magiſtratuum. ff de fidejuſſor. Bald. in l. vltim. n. 1. ff. de poſthum. hered. inſtit. Maſcard. de probat. concl. 136.*
107 *n. 3.* Et quod † teſtator non dixit, nec nos dicere debemus: *l. de pretio. ff de publican. l. ſi ſervum. §. non dixit. ff. de acquir. heredit. l. 2. C. ſi quis alter. vel ſibi. Maſcard. de probat. concl. 1280.*
108 *n. 20.* Nec, quod † non loquitur, velle præſumitur: *l. 1. §. ſin autem deficientis. C. de caduc. tollend. Maſcard. de probat. concl. 1343. n. 1. Dec. conſ. 36. n. 3. & conſ. 89. nu. 2. Rol. à Vall. conſ. 51. n. 8. vol. 3. Pariſ. conſ. 3. n. 18. vol. 3. Decian. reſponſ. 3. nu. 4. vol. 2.*
109 Si enim † hoc caſu, filias fratrum ſubſtituere voluiſſet, id facilè exprimere potuiſſet; & ſubſtitutionem illam expreſsè feciſſet, prout fecit in aliis caſibus: *c. ad audientiam. de decim. Burſat. conſ. 354. nu. 20. lib. 4. Grat. conſ. 124. n. 13. lib. 1. Alexand. in l. lecta in 3. notabil. ff. ſi cert. petat,* quem, cum non expreſſerit, præſumitur quod illas ſubſtituere noluerit: *l. cum prætor. ff. de judic. c. nonne. de præſumpt. Gravet. conſ. 161. n. 8. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 14. lib. 4. Sim. de Pret. de interpret. vltim. voluntat. lib. 2. ſolut. 3. num. 130. Socin. conſ. 116.*
110 *verſ. præterea. lib. 3.* De quo † enim teſtator non eſt loquutus, & quod non expreſſit, nec diſpoſuit, cum potuiſſet, id noluiſſe dicitur: *l. Labeo § idem Tubero. ff. de Suppell. legat. Grat. conſ. 124. n. 13. lib. 1. Bologniet. conſ. 15. n. 24. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 10. lib 4. Decian. reſponſ. 12. n. 39. vol. 1. Dec. conſ. 365. col. 2. verſ. quarto & vltimo & conſ. 599. n. 6. Cephal. conſ. 525. n. 68. lib. 4. Socin. Iun. conſ. 128. n. 49. & 93. vol. 1. Roman. conſ. 370. Imol. conſ. 43. n. 14. Crot. conſ. 17. n. 14. lib. 1.*

Vors ſechſte / ſo ſey dieſer jetziger Fall / da eines theils die NN. am Schilde vnvollkommene Kinder: anders theils die NN. als Bruders Töchter: dritten theils / die NN. als Schweſter Söhne / concurriren, im Teſtament nicht begriffen: vnd bleibe derowegen / als † caſus omiſ- 111
ſus, de quo ſcilicet expreſsè diſpoſitum non eſt, ſub diſpoſitione privilegij, tanquam juris communis: *per text. in l. commodiſſimè. vbi Dd. communiter. ff. de liber. & poſthum. Bald. in l. cum proponebatur. oppoſit. 1. ff. de legat. 1. l. ſi extraneus. vbi Bart. & Dd. ff. de condict. cauſſ. dat. l. ſi cum dotem. in princ. ff. ſolut. matrim. Petr. Peccius. de teſtament. conjug. lib. 5. cap. 1. n. 2. Decian. reſponſ. 25. n. 13. vol. 2.* Cui ſuam † conformaſſe vo- 112
luntatem, teſtator præſumitur; & id voluiſſe, quod leges volunt: *Rol. à Vall. conſ. vltim. n. 11. vol. 1. Menoch. de præſumpt. lib. 4. præſumpt. 86. nu. 15. Mantic. de conject. vltim. volunt. lib. 6. tit. 6. n. 8.*

Vnd vors ſiebende / den Fall zu ſetzen / daß deß N. Will vnd meinung geweſen were / ſeinen Söhnen / die Bruders Töchter zu ſubſtituiren; ſo were doch ſolche ſubſtitution vorlengſt erloſchen: ſintemal ſie anders nicht / als † 113
pro ſimplici tacitâ pupillari zu achten / quæ pubertate eorum, quibus facta eſt, ſtatim finitur & evaneſcit: *§. 8. Inſtit. de pupil. l. 2. in pr. l. in pupillari. 14. l. 29. ff. de vulgar. & pupill. ſubſtit.* niſi brevius † tempus, quàm quo impuberes 114
anni terminantur, pater huic ſubſtitutioni præfixerit: quo caſu ante pubertatem etiam expirat: *l. 21. l. 43. §. 1. ff. de vulg. & pupill. l. 2. §. 3. ff. de bonor. poſſeſ. ſecund. tabul. Fumeus. in tr. de ſubſtit. n. 56.* tempus † enim ſubſtituendi pupillari- 115
ter, in arbitrio teſtatoris eſt: quod de reſtrictione tantum, non de prorogatione accipiendũ eſſe Pomponius ſenſiſſe videtur: *in l. 14. l. 21. l. 38. ff. de vulgar. Petr. Gregor. 42. Syntagm. 22. n. 13.* adeò † vt ſi majus adjiciatur tem- 116
pus pubertate, nihilominus ea exiſtente, finitur ſubſtitutio: *l. in pupill. l. 2. ff. de vulgar.* Quin † quod notabile 117
eſt, ſi majori & puberi facta fuerit pupillaris, ea non valebit, etiam jure ſubſtitutionis obliquæ, ſive jure fideicommiſſi: *Br. in l. verbis. n. 7. & alibi, de vulgar. facit l. centurio ff. eod. tit.* Ratio eſt, quia ſubſtitutio pupillaris ſpeciali jure recepta eſt: & † jura ſingularia, vt contra juris præ- 118
cepta introducta, extendi non debent: *l. quod vero. ff. de legib. l. 1. ff. de conſtit. Princip. c. 1. de fil. presbyter.* & olim, cum hæc porrigenda erat, ad exemplarem, peculiari opus erat Principis reſcripto: *l. ex facto. ff. de vulgari.*

Nun haben aber die ſämbtlichen Brüder / nach deß N. Tode / nicht allein ihre mündige Jahr erreichet: ſondern auch ihre Vätterliche anererbete Güter getheilet ein jeder ſeinen Antheil / als ſein eigen propergut genoſſen / gebraucht / einander vor der Königl. Lehnshand auffgaben gethan / welche auch also auffgenommen / ſowol auch als hernach freywillig wider revociret worden: Daher vnzweiffelich zu ſchlieſſen / daß ſolche ſubſtitution vor längſt erloſchen ſein müſſe. Nam vbi † qualitas perſonæ 119
repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio accommodari, & contineri nequit: *Menoch. de præſumpt. lib. 4. part. 1. præſumpt. 60. n. 32. per t. ſi pater. extr. de teſtament.* Et † conditione ſe- 120
mel impletâ, nihil amplius quærendum eſt: *text. in l. cum vxori. C. quand. dies legat. ced. Bald. in l. vltim q 25. C. de hered. inſtit. & in c. 1. §. 1. Epiſcop. vel Abb. Iaſ. in l. ſi quis heredem. n. 5. C. de inſtit. & ſubſtit. & conſ. 51. nu. 2. vol 3. Socin. Iun. conſ. 29. n. 12. & num 20. vbi ait, ſe neminem reperiſſe, qui contradicat. Gravet. conſ. 98. n. 4. & conſ. 161. n. 6. vbi hanc ſententiam communem dicit:* Quibus accedit † quod ſubſtitutiones etiam 121
ita ſtrictè accipiuntur, vt, de vna perſona, ad aliam: ſive vno caſu expreſſo, ad alium non expreſſum, extendi non debeant: *vt reſpondit Decian. reſponſ. 2. n. 6. lib. 2. Gravet. conſ. 98. n. 5. Corn. conſ. 119. col. 6. in lit. O. vol 2 & conſ. 276. col. 4. in lit. F. vol. 3.* Diß ſind die vrſachen / vnd motiven, ſo die Schweſter Söhne zu behauptung ihrer Erbforderung an allen Gütern vorwenden: Welche aber / die Bruders Töchter / ſich weniger als nichts irren laſſen / ſondern hergegen mit beſtand / vnd heſſtig vrgiren: Daß ob ſchon / vermöge der allgemeinen Landesprivilegien, die Lehns ſucceſſion ab inteſtato, in mangelung der Söhne / den Brüdern / vnd alßdann der Brüder Söhnen / vnd wo die auch nit weren / der Schweſter Söhnen / gebühret:

Dieweil aber auch in obgemelten privilegien / Nun aber außdrücklich geſetzt / vnnd verſehen / daß ein jeder bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern frey zuthun vnd zu laſſen / dieſelben zu verkauffen / zu verwechſeln / zu verpfenden / zu vergeben / vnnd anzuwenden / nun vnnd zu ewigen zeiten vollkommene macht vnnd gewalt haben ſolle: vnd dann obgenanter N. in ſeinem Teſtamente / die Söhne vnd jhre Erben / den Töchtern / vnd jhren Söhnen vorgezogen / daß / alsdann erſt die Töchter / vnd nach jhnen jhre Söhne erben ſolten / wann alle ohne eheliche Leibes-Erben / mit Tode verſchieden: Nun aber ſie / deß N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes abgangen / eheliche hinterlaſſene Leibes-Erben wehren / ſo hette auch jetztgemelter N. ſeine Lehngüter / ſo viel dero / auß dem Altväterlichen Teſtamente herkommen auff ſie allein verſtammet / vnd verſtellet / vnd den Schweſter Söhnen gebühre hierinnen keine foderung: Regula

222 enim juris eſt indubitata: † quamdiu heres extat ex teſtamento, nō admitti ſucceſſionem ab inteſtato: *l. quamdiu. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib.* Vnd ſind / vermöge

223 obgedachter Landes privilegien, diß † feuda alienabilia, ſive degenerantia: Derwegen ex jure feudali davon nicht zu vrtheilen: Weil damit ein jeder frey mag thun vnd laſſen: *Afflict. in cap. 1. de feud. non habent. propriet. nat. Curt. de feud. part. 4. num. 139. in fin.* Suntque hæc feuda inſtar allodialium, atq; in omnibus jure allodialium, etiam in ſucceſſione cenſeri, docent *Guilh Bened. in cap. Raynutius. verb. & vxorem. verſ. quinta deciſio. de teſtament. Auchar conſ. 125. num. 7. Roland. à Vall. conſ. 2. num. 4. 5. & conſ. 23. & conſ. 42. num. 27. volum. 1. Burſat. conſ. 40. num. 13:*

224 quin & † in heredes extraneos transferri, & non conſultis, aut invitis iis, quorum intereſt, alienari poſſunt: *Mozz. de ſubſtant. feud. num. 95. Dd. in cap. 1. de feud. non habent. propr. nat. & in cap. 1. §. ſi feudum. ſi de feud. ſuer. controv. Dec. conſ. 163. num. 3. & conſ. 390. num. 9. Gravet. conſ. 84. num. 10. & conſ. 92. n. 6. eamq; communem dicit Rol. à Valle. conſ. 3. nu. 60. vol. 1. Menoch. conſ. 1. num. 126.* Dannenhero auch ein jeder ſein Teſtament vnd letzten Willen / hierüber zuverordnen / gut fug vnd macht hat: In maſſen auch alle Geiſtliche vnd Weltliche Rechte ſolches gantz mildiglich verſtatten / vnd vergönnen. Darauff dann diß fals zu ſehen / vnd nach demſelben / wie auch nach den gemeinen gebräuchen / vnd wolhergebrachten privilegien, dieſer Lande / obgemeltes Teſtament / wie es am kräfftigſten vnd beſten geſchehen könte / zu achten vnd zu halten iſt. Et alias dicitur,

225 † quod teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in terminis habilibus ſemper intelligi debeant: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. 1. §. vltim. vbi gloſ. ad municipal. l. 1. §. ſi quis quaſi tutor. ff. de eo, qui pro tutor. l. in teſtamentis. vbi gloſ. Bart. Dec. ff. de Reg. Iur. Innocent. in c. quia. extr. de immunit. Eccl. Laurent. Kirchov. inter conſil. varior. 4. vol. 2. num. 2. Chriſtoph. Herdes. inter conſil. varior. Iuriſconſult. conſ. 35. num. 173. vol. 1. Pariſ. conſ. 73. n. 14. & conſ. 75. n. 1 vol. 2. Maſcard de probat. conclus. 531. num. 49. &*

226 *concluſ.* 1280. Nemò † enim præſumitur actum velle inanem condere, & inutiliter quid agere, præſertim id, quod ſeriò tractat, & in re ſeriâ, vt eſt teſtamenti factio: *l. quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1. reſponſ. 40. num. 20. vol. 2. Chriſtoph. Herdes. varior Iureconſult.*

227 *conſ. 35. n. 173. vol. 1.* creditúrq; † de perfecto actu cogitatum, & de quo cogitatum eſt, illud etiam perfeciſſe, & perfectum eſſe voluiſſe: *Signorol. conſ. 1. num. 11. in fin. verſ. quartò probat. per l. qui procuratorem. 57. ff. de procurat. Gravet. conſ. 936. n. 12. & conſ. 985. n. 60. in fin. Dec. ad c. quoniam. extr. de offic. delegat. Zaſ. conſ. 18. n. 39. vol. 2. Felin. in c. ſi cautio. nu. 39. extr. de fid. inſtrument. Iaſ. ad l. cum quidam. num. 9. ff. de liber. &*

228 *poſth.* vtiq; † igitur & hunc teſtandi actum interpretabimur, vt potius valeat: & non contra: *d. l. in teſtamentis. l. quoties. ff. de reb. dub. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. vol. 2. & conſ. 88. n. 12. vol. 2. Decian. reſponſ. 35. n. 1. vol. 1. Menoch. conſ. 544. n. 4. & li. 4. præſ. 10. part. 1. n. 11. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. var. Iureconſ.* In gleichem ſagen ſie / daß das wort / (Leibes-Erben /)

verſ. vt inſtituimus ff. de liber. & poſth. Tiraq. in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat. & de legib. connubial. gloſ. 7. Sch[illegible] *Schrad. de feud. part. 10. ſect. 6. n. 14.* & eſt vulgata regu-

Imperialē. verſ. [illegible] † Quod ſufficiat, alicubi ſemel expreſ- 229

Corn. conſ. 26. n. 5. vol. 1. [illegible] locorum & caſuum declaratio-

Menoch. 33. n. 32. lib. 4. Peræque [illegible] *tamen. verſ. ac nec. Inſtit. ad* li, è corpore noſtro naſcuntur: *l. maxim*[illegible] vna determi-*ber. prætor. Novell.* [illegible] *1. l. fin. c. de ſuis & legit.* W[illegible] *l. ſā hoc n. 14. verſ. & conſequenter. vol. 2.* ac expeditū eſt in jure † he- 230

redum appellatione venire liberos vtriuſq; ſexus. imò & alios ſucceſſores quoſvis, tametſi verbis expreſſi nō ſint: *l. fin. C. de ſuis & legit. Dec. conſ. 223. n. 2. Pariſ. conſ. 26. n. 34. vol. 3. l. liberorum. ff. de Verb. Signif. l. heredis. 65. l. heredis appellatione. 270. ff. eod. l. in annalib. 22. C. de legat. l. qui per ſucceſſionem. & l. pari. §. fin. ff. de R. I. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis ita. ff. de Verb. Obligat. Bald. in l. vltim. C. de hered. inſtit. Iaſ. in l. Gallus. §. et iamſi vivente. n. 12. & 36. ff. de liber. & poſth. Chaſſan. in conſuet. Burgund. rubr. 7. §. 5. nu. 71.* Idq; † procedit, etiam ſecundum propriam 231

vocabuli Heredis ſignificationē: *Rebuff. in l. heredis. verb. continetur. ff. de Verb. Signific. Iaſ. in l. ſi quis filiumfamil. 7. §. fin. ff. de acquir. heredit.* Et quamvis † heredis appellatione, in 232

materia feudali, intelligatur heres feudalis id eſt, maſculus: *per cap. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profecto. de leg. Corrad.* hoc tamen procedit duntaxat, quando vox iſta Heres. vel à feudali jure vſurpatur, vel ex iſtius diſpoſitione tacitè ſubintelligitur: non ſi ab homine proferatur: vt in noſtro caſu: ita docet *Andr. de Iſern. in c. 1. §. hujus autem generis. col. 2. verſ. ſi ergo non probatur. ex quib. cauſ. feud. amit. Camer. in c. Imperialem. § præterea ducatus. Ioh. Thom. de Marin. tit. 5. de feud. hered. n. 8. Sigiſm. Lofred. conſ. 1. nu. 125. Sigiſm. Neapol. conſ. 1. n. 205.* Hinc quoq; dicitur: † ver- 233

ba teſtatorum vulgari more accipienda & declaranda eſſe: *Simon de Prat. in tr. de vltim. voluntat. interpretat. lib. 2. interpret. 3. n. 307. vbi Pariſ. Roman. Soc. Rip. Iaſ. Decian. & alios in id adducit.* Licet igitur verbum Heres, diverſimodè accipiatur: tamen hoc verbum (Leibes-Erben) hoc caſu, & ad maſculos, & fæminas referendum eſſe: vel inde apparet, quod plenior inde ſit ejus ſignificatio, quàm ſi de maſculis tantum accipiatur: & expediti juris eſt: † verba 234

cujuſq; diſpoſitionis, ſimpliciter poſita, pleniori, potentiori, & potiori ſenſu eſſe accipienda. *l. hoc legatum. ff. de legat. 3. l. 1. §. 1. ff. ſi ager vectigal. vel emphyt. Dd. in l. qui liberis. §. hæc verba. ff. de vulgar. & pupill. Bart. in l. quamvis. ff. de aur. & argent. legat. Zaſ. in l. 3. §. ex contrario. n. 30. ff. de acquir. vel amit. poſſeſ. & conſ. 12. n. 47. li. 1. Cephal. conſ. 552. n. 4. vol. 4. Caſtr. conſ. 160. n. 2. lib. 1.* Deinde † etiam ex adjuncto colligi ſolet, quo 235

ſenſu verbū aliquod exaudiendum ſit: *Socin. Iun. conſ. 163. n. 28. & 29. volum. 2. & in l. 1. ff. de reb. dub. poſt Roman. conſ. 231. Cacher. deciſ. 90. n. 10. Bald. in l. quinq; ff. de legat. 1. vbi aſſerit:* ꝙ

† ob adjunctū, naturam ſuam etiam verba mutent: *Andr.* 236

de Iſern. in c. 1. § donare. qual. olim. feud. alien. pot. Matth. de Affl. deciſ. 307. n. 25. Adjunctum autem hic eſt verbum Leibes; ꝙ ad maſculos & fæmellas, qui peræquè ex corpore noſtro naſcuntur. referendū eſſe, ſupra eſt oſtenſum. So iſt auch dz wort (Leibes-Erben /) zwier in dem Teſtament geſatzt: Daher / vñ ex illâ geminatione, ſive iteratione, enixa voluntas teſtatoris, & propoſitum deliberatum, eigentlich zubeweiſen iſt / daß er die Bruders Töchter / den Schweſter Söhnen præferiren wollen. Nam † gemina- 237

tiones certam & enixam voluntatem arguunt, multoq; majorem vim obtinent, q̄ ea, quæ ſine iteratione fiunt, vel dicuntur: *l. baliſta. & ibi Dd. ad SCt. Trebell. l. cum ſcimus. & ibi Bart. C. de agricol. & cenſit. lib. 10. Roman. in l. ſi verò. §. de viro. fallent. 31. ff. ſolut. matrim. c. etſi Chriſtus. de jurejurand. gloſ. in c. ſi quis iratus. 2. q. 3. Decian reſponſ. 1. n. 42. vol. 3. reſponſ. 5. n. 27. vol. 1. & reſponſ. 73. n. 10. vol. 2. Weſſen. conſ. 4. n. 30. Dec. conſ. 23. n. 4. Cach. deciſ. 90. n. 4. & 5. & deciſ. 128. n. 14.* & † ex gemina- 238

tione, conſiliū dicentis, & animus ejus omninò deſtinatus, & deliberatus oſtēditur: *Alexā. in l. 1. pr. ff. de Verb. Obl. p l. cum oſtendimus. ff de fidejuſ. authent. ſive. verſ. niſi & ſecundo. l. ſi mulier. 22. C. ad SCt. Velleq. Bald. ad rubr. C. ſi quis aliq. teſtari*

rendum: *l. ille à quo. §. cum in verbis. ff. de legat. 3. Rol. à Valle,*
conſ. 61. num. 31. vol. 3. Ioſeph. Ludovic. deciſ. Rotæ Lucenſ. 48. n. 1.
Menoch. conſ. 14. num. 6. per l. continuus. §. cum ita. ff. de Verbor.
Oblegat. Hieron. Schurff conſ. 37. num. 5. cent. 1. Decian. reſponſ.
72. num. 3. vol. 2. & reſponſ. 17. num. 19. vol. 1. Gravet. conſ. 273.
101 *num. 7. & 8.* quoniam † vbi res clara eſt. & verba aperta,
ac perſpicua ſunt, calumnioſa eſt quæcunque alia inter-
pretatio: *vt ait Bald. in authent. niſi rogati. col. 2. verſ. nam vbi.*
C. ad SCt. Trebell. Pariſ. conſ. 3. num. 53. vol. 3. Grammat. inter
conſ. civil. 105. n. 6. & 7.
102 Vors fünffte beſagen die Rechte: † expreſſa nocent,
non expreſſa non nocent: *l. nonunquam. ff. de condit. & de-*
monſtrat. l. ſi in diem. §. vltim. ff. eod. l. actus legitimi. l. expreſſa. vbi
103 *Dd. ff. de R. I.* Suntq; alias † etiam plerumq; expreſſa ma-
joris efficaciæ: quàm non expreſſa: *l. licet. l. penultim. ff. in*
quib. cauſ. pign. vel hypothec. tacit. contr. Bartol. in l. fin. in princ. ff.
de legat. 2. Bald. in l. humanum. col. penult. verſ. advertatis. C. de
ll. Dd. communiter. in l. cum prolatis. ff. de re judic. & in l. expreſſa.
195. ff. de R. I. Tiber. Decian. reſpon. 10. n. 18. vol. 3. Gravet. conſ.
193. n. 5. & conſ. 200. n. 8. vol. 1. Menoch. conſ. 187. nu. 42. vol. 2.
Tiraq. de ll. connubial. gloſ. 5. n. 60. Schrader. tr. de feud. part. 10.
ſect. 5. n. 192.
Daher zu ſchlieſſen iſt: Wann der N hette wollen
contra ordinem ſucceſſionis privilegiariæ die Bruders
Töchter / ſubſtituendo, den Schweſter Söhnen vorzie-
hen / daß er ſolches würde expreſsè gethan haben: vnd nun
ſolches nicht geſchehen / noch ſonſten / enixa teſtatoris
voluntas, contra ordinem privilegij, klerlich zuverſte-
hen / ſo ſey auch die vermutung / pro ſucceſſione privile-
giaria, vnd contra eos, qui, ſi gaudere ſubſtitutione vo-
luiſſent, debuiſſent probare enixam teſtatoris volunta-
tem, ex quâ privilegians heredibus præferrentur. Gene-
104 rale † enim eſt, vt non ſufficiat aliquid dicere, niſi id, quod
dicitur, etiam probetur: *gloſ. in l. 1. §. interdum. verb. eſſet. ff.*
ſi quadrup. pauper. feciſ. dicat. gloſ. in l. 2. verb. aſpectu. ff. de ſervit.
105 *c. plerumq; in fin. 2. q. 7. c. non eſt. de conſuet. in 6.* atq; hinc †
ſubſtitutionem allegans, & in ea ſe fundans, probare
eam tenetur, cum ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non
loquitur hoc caſu: *Gravet. poſt So. in allegat. conſ. 161. nu. 16.*
106 Idq; in † præſenti caſu eo magis, quod teſtator ſtrictè
loquens, ſtrictè intelligi debeat: *l. vxorem. ff. de manum. te-*
ſtament. l. fidejuſſores. magiſtratuum. ff. de fidejuſſor. Bald. in l. vl-
tim. n. 1. ff. de poſthum. hered. inſtit. Maſcard. de probat. concl. 136.
107 *n. 3.* Et quod † teſtator non dixit, nec nos dicere debe-
mus: *l. de pretio. ff. de publican. l. ſi ſervum. §. non dixit. ff. de acquis.*
heredit. l. 2. C. ſi quis alter. vel ſibi. Maſcard. de probat. concl. 1280.
108 *n. 20.* Nec, quod † non loquitur, velle præſumitur: *l. 1. §.*
ſin autem deficientis. C. de caduc. tollend. Maſcard. de probat. concl.
1343. n. 1. Dec. conſ. 36. n. 3. & conſ. 89. nu. 2. Rol. à Vall. conſ. 51.
n. 8. vol. 3. Pariſ. conſ. 3. n. 18. vol. 3. Decian. reſponſ. 3. nu. 4. vol. 2.
109 Si enim † hoc caſu, filias fratrum ſubſtituere voluiſſet,
id facilè exprimere potuiſſet; & ſubſtitutionem illam
expreſsè feciſſet, prout fecit in aliis caſibus: *v. ad authen-*
tiam. de decim. Burſat. conſ. 354. nu 20. lib. 4. Grat. conſ. 124. n.
13. lib. 1. Alexand. in l. lecta in 3. notabil. ff. ſi cert. petat. quem;
cum non expreſſerit, præſumitur quod illas ſubſtituere
noluerit: *l. cum prætor. ff. de judic. c. nonne. de præſumt. Gravet.*
conſ. 161. n. 8. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 14. lib. 4. Sim. de Pret. de
interpret. vltim. voluntat. lib. 2. ſolut. 3. num. 130. Socin. conſ. 116.
110 *verſ. præterea. lib. 3.* De quo † enim teſtator non eſt loqui-
tus, & quod non expreſſit, nec diſpoſuit, cum potuiſ-
ſet, id noluiſſe dicitur: *l. Labeo §. idem Tubero. ff. de Suppell.*
legat. Grat. conſ. 124. n. 15. lib. 1. Bologniſ. conſ. 15. n. 24. Rol. à Vall.
conſ. 97. n. 10. lib. 4. Decian. reſponſ. 12. n. 39. vol. 1. Dec. conſ. 365.
col. 2. verſ. quarto & vltimo & conſ. 599. n. 6. Cephal. conſ. 525.
n. 68. lib. 4. Socin. Iun. conſ. 128. n. 49. & 93. vol. 1. Roman. conſ.
370. Imol. conſ. 43. n. 14. Crot. conſ. 17. n. 14. lib. 1.
Vors ſechſte / ſo ſey dieſer jetziger Fall / da eines theils
die NN. am Schilde vnvollkommene Kinder: anders
theils die NN. als Bruders Töchter: dritten theils / die
NN. als Schweſter Söhne / concurriren, im Teſtament
nicht begriffen: vnd bleibe derowegen / als † caſus omiſ- 111
ſus, de quo ſcilicet expreſsè diſpoſitum non eſt, ſub diſ-
poſitione privilegij, tanquam juris communis: *per text.*
in l. commodiſſimè. vbi Dd. communiter. ff. de liber. & poſthum.
Bald. in l. cum proponebatur. appoſit. 1. ff. de legat. 1. l. ſi extraneus.
vbi Bart. & Dd. ff. de condict. cauſſ. dat. l. ſi cum dotem. in princ. ff.
ſolut. matrim. Petr. Peccius. de teſtament. conjug. lib. 5. cap. 1. n. 2.
Decian. reſponſ. 25. n. 13. vol. 2. Cui ſuam † conformaſſe vo- 112
luntatem, teſtator præſumitur; & id voluiſſe, quod le-
ges volunt: *Rol. à Vall. conſ. vltim. n. 11. vol. 1. Menoch. de præ-*
ſumt. lib. 4. præſumt. 86. nu. 15. Mantic. de conject. vltim. volunt.
lib. 6. tit. 6. n. 8.
Vnd vors ſiebende / den Fall zu ſetzen / daß deß N. Will
vnd meinung geweſen were / ſeinen Söhnen / die Bru-
ders Töchter zu ſubſtituiren; ſo were doch ſolche ſubſtitu-
tion vorlengſt erloſchen: ſintemal ſie anders nicht / als † 113
pro ſimplici tacitâ pupillari zu achten / quæ pubertate
eorum, quibus facta eſt, ſtatim finitur & evaneſcit: *§. 8.*
Inſtit. de pupil. l. 2. in pr. l. in pupillari. 14. l. 29. ff. de vulgar. & pu-
pill. ſubſtit. niſi brevius † tempus, quàm quo impuberes 114
anni terminantur, pater huic ſubſtitutioni præfixerit:
quo caſu ante pubertatem etiam expirat: *l. 21. l. 43. §. 1. ff.*
de vulg. & pupill. l. 2. §. 3. ff. de bonor. poſſeſ. ſecund. tabul. Fumeus.
in tr. de ſubſtit. n. 56. tempus † enim ſubſtituendi pupillari- 115
ter, in arbitrio teſtatoris eſt: quod de reſtrictione tan-
tum, non de prorogatione accipiendū eſſe Pomponius
ſenſiſſe videtur: *in l. 14. l. 21. l. 38. ff. de vulgar. Petr. Gregor.*
42. Syntagm. 22. n. 13. adeò † vt ſi majus adjiciatur tem- 116
pus pubertate, nihilominus ex exiſtente, finitur ſubſti-
tutio: *l. in pupill. l. 2. ff. de vulgar.* Quin † quod notabile 117
eſt, ſi majori & puberi facta fuerit pupillaris, ea non va-
lebit, etiam jure ſubſtitutionis obliquæ, ſive jure fidei-
commiſſi: *Br. in l. verbum. n. 7. & alibi, de vulgar. facit l. centu-*
rio ff. eod. tit. Ratio eſt, quia ſubſtitutio pupillaris ſpeciali
jure recepta eſt: & † jura ſingularia, vt contra juris præ- 118
cepta introducta, extendi non debent: *l. quod verò. ff. de le-*
gib. l. 1. ff. de conſtit. Princip. c. 1. de fil. presbyter. & olim, cum
hæc porrigenda erat, ad exemplarem, peculiari opus
erat Principis reſcripto: *l. ex facto. ff. de vulgar.*
Nun haben aber die ſämbtlichen Brüder / nach deß
N. Tode / nicht allein ihre mündige Jahr erreichet: ſon-
dern auch ihre Vätterliche anererbete Güter getheilet ein
jeder ſeinen Antheil / als ſein eigen proprium genieſſen /
gebraucht / einander vor der Königl. Lehnshand auffga-
ben gethan welche auch alda auffgenommen ſo wol auch
nit a hernach freywillig wider revociret worden: Daher
vnzweifflich zu ſchlieſſen / daß ſolche ſubſtitution vor
längſt erloſchen ſein müſſe. Nam vbi † qualitas perſonæ 119
repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio accommodari, &
contineri nequit: *Menoch. de præſumt. lib. 4. part. 1. præſumt.*
60. n. 32. per c. ſi pater. extr. de teſtament. Et † conditione ſe- 120
mel impletâ, nihil amplius quærendum eſt: *text. in l. cum*
vxori. C. quand. dies legat. ced. Bald. in l. vltim q. 25. C. de hered.
inſtit. & in c. 1. §. 1. Epiſcop. vel Ab. Iaſ. in l. ſi quis heredem. n. 5.
C. de inſtit. & ſubſtit. & conſ. 51. nu. 2. vol 3. Socin. Iun. conſ. 29.
n. 12. & num 20. vbi ait, ſe neminem reperiſſe, qui contradicat.
Gravet. conſ. 98. n. 4. & conſ. 161. n. 6. vbi hanc ſententiam com-
munem dicit: Quibus accedit † quod ſubſtitutiones etiam 121
ita ſtrictè accipiuntur, vt, de vna perſona, ad aliam: ſive
vno caſu expreſſo, ad alium non expreſſum, extendi non
debeant: *vt reſpondit Decian. reſponſ. 2. n. 6. lib. 2. Gravet. conſ.*
98. n. 5. Corn. conſ. 179. col. 6. in lit. O vol 2. & conſ. 276. col. 1. in
lit. F. vol 3. Diß ſind die vrſachen / vnd meinen, ſo die
Schweſter Söhne zu behauptung ihrer Erbforderung in
allen Gütern vorwenden: Welche aber / die Bruders
Töchter / ſich weniger als nichts irren laſſen / ſondern hier-
gegen mit beſtand / vnd hefftig vrgiren: Daß ob ſchon /
vermöge der allgemeinen Landesprivilegien, die Lehns
ſucceſſion ab inteſtato, in mangelung der Söhne / den
Brüdern / vnd alßdann der Brüder Söhnen / vnd wo
die auch nit weren / der Schweſter Söhnen / gebühren

Dieweil aber auch in obgemelten privilegien, Nun aber außdrücklich geſetzt / vnnd verſehen / daß ein jeder bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern frey zu thun vnd zu laſſen / dieſelben zu verkauffen / zu verwechſeln / zu verpfenden / zu vergeben / vnnd anzuwenden / nun vnnd zu ewigen zeiten vollkommene macht vnnd gewalt haben ſolle: vnd dann obgenanter N. in ſeinem Teſtament / die Söhne vnd ihre Erben / den Töchtern / vnd ihren Söhnen vorgezogen / daß / alsdann erſt die Töchter / vnd nach ihnen ihre Söhne erben ſolten / wann alle ohne eheliche Leibes-Erben / mit Tode verſchieden: Nun aber ſie / deß N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes abgangen / eheliche hinterlaſſene Leibes-Erben wehren / ſo hette auch jetzgemelter N. ſeine Lehngüter / ſo viel dero / auß dem Altväterlichen Teſtament herkommen auff ſie allein verſtammet / vnd verſellet / vnd den Schweſter Söhnen gebühre hierinnen keine foderung: Regula

122 enim juris eſt indubitata: † quamdiu heres extat ex teſtamento, nõ admitti ſucceſſionem ab inteſtato: *l. quamdiu. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib.* Vnd ſind / vermöge

123 obgedachter Landesprivilegien, deß † feuda alienabilia, ſive degenerantia: Derwegen ex jure feudali davon nicht zu vrtheilen: Weil damit ein jeder frey mag thun vnd laſſen: *Afflict. in cap. 1. de feud. non habent. propriet. nat. Curt. de feud. part. 4. num. 139. in fin.* Suntq; ergo hæc feuda inſtar allodialium, atq; in omnibus jure allodialium, etiam in ſucceſſione cenſeri, docent *Guilh. Bened. in cap. Raynutius. verb. & vxorem. verſ. quinta deciſio. de teſtament. Anchar. conſ. 125. num. 7. Roland. à Vall. conſ. 2. num. 4. 5. & conſ. 23. & conſ. 42. num. 27. volum. 1. Burſat. conſ. 40. num. 13.*

124 quin & † in heredes extraneos transferri, & non conſultis, aut invitis iis, quorum intereſt, alienari poſſunt: *Mozz. de ſubſtant. feud. num. 95. Dd. in cap. 1. de feud. non habent. propr. nat. & in cap. 1. §. ſi feudum. ſi de feud. fuer. controv. Dec. conſ. 163. num. 3. & conſ. 390. num. 9. Gravet. conſ. 84. num. 10. & conſ. 92. n. 6. eamq; communem dicit Rol. à Valle. conſ. 3. nu. 60. vol. 1. Menoch. conſ. 1. num. 126.* Dannenhero auch ein jeder ſein Teſtament vnd letzten Willen / hierüber zu verordnen / gute fug vnd macht hat: Jn maſſen auch alle Geiſtliche vnd Weltliche Rechte ſolches gantz mildiglich verſtatten / vnd vergönnen. Darauff dann diß fals zu ſehen / vnd nach demſelben, wie auch nach den gemeinen gebräuchen / vnd wolhergebrachten privilegien, dieſer Lande / obgemeltes Teſtament / wie es am kräfftigſten vnd beſten geſchehen könte / zu achten vnd zu halten iſt. Et alias dicitur,

125 † quod teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in terminis habilibus ſemper intelligi debeant: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. 1. §. vltim. vbi gloſ. ad municipal. l. 1. §. ſi quis quaſi tutor. ff. de eo, qui pro tutor. l. in teſtamentis. vbi gloſ. Bart. Dec. ff. de Reg. Iur. Innocent. in c. quia. extr. de immunit. Eccl. l. aurem. Kirchov. inter conſil. varior. 4. vol 2 num. 2. Chriſtoph Herdes. inter conſil. varior. Iuriſconſult. conſ. 35. num. 173. vol. 1. Pariſ. conſ. 73. n. 14. & conſ. 75. n. 1 vol. 2. Maſcard de probat. concluſ. 531. num. 49. &*

126 *concluſ. 1280.* Nemò † enim præſumitur actum velle inanem condere, & inutiliter quid agere, præſertim id, quod ſeriò tractat, & in re ſeriâ, vt eſt teſtamenti factio: *l. quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1. reſponſ. 40. num. 20. vol. 2. Chriſtoph. Herdes. varior Iureconſult.*

127 *conſ. 35. n. 173. vol. 1.* crediturq; † de perfecto actu cogitatum, & de quo cogitatum eſt, illud etiam perfeciſſe, & perfectum eſſe voluiſſe: *Signorol. conſ. 1. num. 11. in fin. verſ. quartò probat. per l. qui procuratorem. 57. ff. de procurat. Gravet. conſ. 936. n. 12. & conſ. 985. n. 60. in fin. Dec. ad c. quoniam. extr. de offic. delegat. Zaſ. conſ. 18. n. 39. vol. 2. Felin. in c. ſi cautio. nu. 39. extr. de fid. inſtrument. Iaſ. ad l. cum quidam. num. 9. ff. de liber. &*

128 *poſth.* vtiq; † igitur & hunc teſtandi actum interpretabimur, vt potius valeat: & non contra: *d. l. in teſtamentis. l. quoties. ff. de reb. dub. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. vol. 2. & conſ. 88. n. 12. vol. 2. Decian. reſponſ. 55. n. 1. vol. 1. Menoch. conſ. 544. n. 4. & li. 4. præſ. 10. part. 1. n. 11. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. var. Iureconſ.*

Jn gleichem ſagen ſie / daß das wort / (Leibes-Erben /) *verſ. vt inſtituens ff. de liber. & poſth. Tiraq. in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat. & de legib. connubial. gloſ. 7.* Sch... *Schrad. de feud. part. 10. ſect. 6. n. 14.* & eſt vulgata regu-... *Imperialẽ. verſ. ...* † Quod ſufficiat, alicubi ſemel expreſ- 130
Corn. conſ. 26. n. 5. vol. 1. ... locorum & caſuum declaratio- *Menoch. 33. n. 32. lib. 4.* Peræque ... *tamen. verſ. ac nec. Inſtit. ad* li, è corpore noſtro naſcuntur: *l. maxim...* vna determi- *ber. prætor. Novell.* ... *c. 1. l. fin. c. de ſuis & legit. Weſſen...* *l. 1ã hoc n. 14. verſ. & conſequenter. vol 2.* ac expeditũ eſt in jure † heredum appellatione venire liberos vtriuſq; ſexus imò & alios ſucceſſores quoſvis, tametſi verbis expreſſi nõ ſint: *l. fin C. de ſuis & legit. Dec. conſ. 223. n. 2. Pariſ. conſ. 26. n. 34. vol. 3. l. liberorum. ff. de Verb. Signif. l. heredis 65. l. heredis appellatione. 170. ff. eod l. in annalib. 22. C. de legat. l. qui per ſucceſſionem. & l. pari. §. fin. ff. de R. I. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis ita. ff. de Verb. Obligat. Bald. in l. vltim. C. de hered. inſtit. Iaſ. in l. Gallus. §. etiamſi vivente. n. 12. & 36. ff. de liber. & poſth. Chaſſan. in conſuet. Burgund. rubr. 7. §. 5. nu. 71.* Idq; † procedit, etiam ſecundum propriam 131
vocabuli HEREDIS ſignificationẽ: *Rebuff in l. heredis. verb. continetur. ff. de Verb. Signific. Iaſ. in l. ſi quis filiumfamil. 7. §. fin. ff. de acquir. heredit.* Et quamvis † heredis appellatione, in 132
materia feudali, intelligatur heres feudalis id eſt, maſculus: *per cap. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profectò. de leg. Corrad.* hoc tamen procedit duntaxat, quando vox iſta HERES, vel à feudali jure vſurpatur, vel ex iſtius diſpoſitione tacitè ſubintelligitur: non ſi ab homine proferatur: vt in noſtro caſu: ita docet *Andr. de Iſern. in c. 1. §. hujus autem generis. col. 2. verſ. ſi ergo non probatur. ex quib. cauſ. feud. amit. Camer. in c. Imperialem. § præterea ducatus. Ioh. Thom. de Marin tit. 5. de feud hered. n. 8. Sigiſm. Lofred. conſ. 1. nu. 125. Sigiſm. Neapol conſ. 1. n. 205.* Hinc quoq; dicitur: † ver- 133
ba teſtatorum vulgari more accipienda & declaranda eſſe: *Simon de Præt. in tr. de vltim. voluntat. interpretat. lib. 2. interpret. 3. n. 307. vbi Pariſ. Roman. Soc. Rip. Iaſ. Decian. & alios in id adducit.* Licet igitur verbum Heres, diverſimodè accipiatur: tamen hoc verbum (Leibes-Erben) hoc caſu, & ad maſculos, & fæminas referendum eſſe: vel inde apparet, quod plenior inde ſit ejus ſignificatio, quàm ſi de maſculis tantum accipiatur: & expediti juris eſt: † verba 134
cujuſq; diſpoſitionis, ſimpliciter poſita, pleniori, potentiori, & potiori ſenſu eſſe accipienda. *l. hoc legatum. ff. de legat. 3. l. 1. §. 1. ff. ſi ager vectigal. vel emphyt. Dd. in l. quis liberis. §. hæc verba. ff. de vulgar. & pupill. Bart in l. quamvis. ff. de aur. & argent. legat. Zaſ in l. 3 §. ex contrario. n. 30. ff. de acquir vel amit. poſſeſ. & conſ. 12. n. 47. li. 1. Cephal. conſ. 552 n. 4. vol. 4. Caſtr. conſ. 160. n. 2. lib. 1.* Deinde † etiam ex adjuncto colligi ſolet, quo 135
ſenſu verbũ aliquod exaudiendum ſit: *Socin. Iun. conſ. 163. n. 28 & 29. volum. 2. & in l. 1. ff. de reb. dub. poſt Roman. conſ. 231. Cacher. deciſ. 50. n. 10. Bald in l. quinq; ff. de legat. 1. vbi aſſerit:* q̃
† ob adjunctũ, naturam ſuam etiam verba mutent: *Andr. de Iſern in c. 1. § donare. qual. olim. feud alien. pot. Matth. de Affl. deciſ. 307. n. 25.* Adjunctum autem hic eſt verbum Leibes; q̃ ad maſculos & fæmellas, qui peræquè ex corpore noſtro naſcuntur referendũ eſſe, ſupra eſt oſtenſum So iſt auch dz wort (Leibes-Erben /) zwier in dem Teſtament geſatzt: Daher / vñ ex illâ geminatione, ſive iteratione, enixa voluntas teſtatoris, & propoſitum deliberatum, eigentlich zu beweiſen iſt / daß er die Bruders Töchter / den Schweſter Söhnen præferiren wollen. Nam † gemina- 137
tiones certam & enixam voluntatem arguunt, multoq; majorem vim obtinent, q̃ ea, quæ ſine iteratione fiunt, vel dicuntur: *l. baliſta. & ibi Dd. ad SCt. Trebell. l. cum ſcimus. & ibi Bart. C. de agricol. & cenſit. lib. 10. Roman. in l. ſi verò. §. de vire. ſallent. 31. ff. ſolut. matrim. c. etſi Chriſtus. de jurejurand. gloſ. in c. ſi quis iratus. 2. q. 3. Decian reſponſ. 1. n. 42. vol. 3. reſponſ. 5. n. 27. vol. 1. & reſponſ. 73. n. 10. vol. 2. Weſſen. conſ. 4. n. 30. Dec. conſ. 23. n. 4. Cach. deciſ. 90. n. 4. & 5. & deciſ. 128. n. 14.* & † ex gemina- 138
tione, conſiliũ dicentis, & animus ejus omninò deſtinatus, & deliberatus oſtẽditur: *Alexã. in l. 1. pr. ff. de Verb. Obl. per l. cum oſtendimus. ff de fidejuſ. authent. ſive. verſ. niſi & ſecundo. l. ſi mulier. 22. C. ad SCt. Velleq. Bald. ad rubr. C. ſi quis aliq. teſtari*

rendum: *l. ille à quo. §. cum in verbis. ff. de legat. 3. Rol. à Valle,*
conſ. 61. num. 31. vol. 3. Ioſeph. Ludovic. deciſ. Rotæ Lucenſ. 48. n. 1.
Menoch. conſ. 14. num. 6. per l. continuus. §. cum ita ff. de Verbor.
Obligat. Hieron. Schurff. conſ. 37. num. 5. cent. 1. Decian. reſponſ.
72. num. 3. vol. 2. & reſponſ. 17. num. 19. vol. 1. Gravet. conſ. 273.
101 *num. 7. & 8.* quoniam † vbi res clara eſt. & verba aperta,
ac perſpicua ſunt, calumnioſa eſt quæcunque alia inter-
pretatio: *vt ait Bald. in authent. niſi rogati. col. 2. verſ. nam vbi.*
C. ad SCt. Trebell. Pariſ. conſ. 3. num. 53. vol. 3. Grammat. inter
conſ. civil. 105. n. 6. & 7.

102 Vors fünffte beſagen die Rechte: † expreſſa nocent,
non expreſſa non nocent: *l. nonunquam. ff. de condit. & de-*
monſtrat. l. ſi in diem. §. vltim. ff. eod. l. actus legitimi. l. expreſſa. vbi
103 *Dd. ff. de R. I.* Suntq; alias † etiam plerumq; expreſſa ma-
joris efficaciæ: quàm non expreſſa: *l. licet. l. penultim. ff. in*
quib. cauſ. pign. vel hypothec. tacit. contr. Bartol. in l. fin. in princ. ff.
de legat. 2. Bald. in l. humanum. col. penult. verſ. advertatis. C. de
ll. Dd. communiter. in l. cum prolatis. ff. de re judic. & in l. expreſſa.
195. ff. de R. I. Tiber. Decian. reſpon. 10. n. 18. vol. 3. Gravet. conſ.
193. n. 5. & conſ. 200. n. 8. vol. 1. Menoch. conſ. 187. nu. 42. vol. 2.
Tiraq. de ll. connubial. gloſ. 5. n. 60. Schrader. tr. de feud. part. 10.
ſect. 5. n. 192.

Daher zu ſchlieſſen iſt: Wann der N. hette wollen
contra ordinem ſucceſſionis privilegiatæ die Bruders
Töchter / ſubſtituendo, den Schweſter Söhnen vorzie-
hen / daß er ſolchs würde expreſsè gethan haben: vnd nun
ſolches nicht geſchehen / noch ſonſten / enixa teſtatoris
voluntas, contra ordinem privilegij, klerlich zuverſte-
hen / ſo ſey auch die vermutung / pro ſucceſſione privile-
giata, vnd contra eos, qui, ſi gaudere ſubſtitutione vo-
luiſſent, debuiſſent probare enixam teſtatoris volunta-
tem, ex quâ privilegiatis heredibus præferrentur. Gene-
104 rale † enim eſt, vt non ſufficiat aliquid dicere, niſi id, q.
dicitur, etiam probetur: *gloſ. in l. 1. §. interdum. verb. effect. ff.*
ſi quadrup. pauper. feciſ. dicat. gloſ. in l. 2. verb. aſpectu. ff. de ſervis.
105 *c. plerumq; in fin. 2. q. 7. c. non eſt. de conſuet. in 6.* atq; hinc †
ſubſtitutionem allegans, & in ea ſe fundans; probare
eam tenetur, cum ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non
loquitur hoc caſu: *Gravet. poſt Socin. allegat. conſ. 161. nu. 16.*
106 Idq; in † præſenti caſu eo magis, quod teſtator ſtrictè
loquens, ſtrictè intelligi debeat: *l. vxorem. ff. de manum. te-*
ſtament. l. fidejuſſores. magiſtratuum. ff. de fidejuſſor. Bald. in l. vl-
tim. n. 1. ff. de poſthum. hered. inſtit. Maſcard. de probat. concl. 136.
107 *n. 3.* Et quod † teſtator non dixit, nec nos dicere debe-
mus: *l. de pretio. ff. de publican. l. ſi ſervum. §. non dixit. ff. de acquir.*
heredit. l. 2. C. ſi quis alter. vel ſibi. Maſcard. de probat. concl. 1280.
108 *n. 20.* Nec, quod † non loquitur, velle præſumitur: *l. 1. §.*
ſin autem deficientis. C. de caduc. tollend. Maſcard. de probat. concl.
1343. n. 1. Dec. conſ. 36. n. 1. & conſ. 89. nu. 2. Rol. à Vall. conſ. 51.
n. 8. vol. 3. Pariſ. conſ. 3. n. 18. vol. 3. Decian. reſponſ. 3. nu. 4. vol. 2.
109 Si enim † hoc caſu, filias fratrum ſubſtituere voluiſſet,
id facilè exprimere potuiſſet; & ſubſtitutionem illam
expreſsè feciſſet, prout fecit in aliis caſibus: *c. ad audien-*
tiam. de decim. Burſat. conſ. 354. nu. 20. lib. 4. Grat. conſ. 124. n.
13. lib. 1. Alexand. in l. lecta. in 3. notabil. ff. ſi cert. petat. quem,
cum non expreſſerit, præſumitur quod illas ſubſtituere
noluerit: *l. cum prætor. ff. de iudic. c. nonne. de præſumt. Gravet.*
conſ. 161. n. 8. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 14. lib. 4. Sim. de Pret. de
interpret. vltim. voluntat. lib. 2. ſolut. 3. num. 130. Socin. conſ. 116.
110 *verſ. præterea. lib. 3.* De quo † enim teſtator non eſt loqui-
tus, & quod non expreſſit, nec diſpoſuit, cum potuiſ-
ſet, id noluiſſe dicitur: *l. Labeo. §. idem Tubero. ff. de Suppell.*
legat. Grat. conſ. 124. n. 15. lib. 1. Bolognet. conſ. 15. n. 24. Rol. à Vall.
conſ. 97. n. 10. lib. 4. Decian. reſponſ. 12. n. 39. vol. 1. Dec. conſ. 365.
col. 2. verſ. quareo & vltimo & conſ. 599. n. 6. Cephal. conſ. 525.
n. 68. lib. 4. Socin. Iun. conſ. 128. n. 49. & 93. vol. 1. Roman. conſ.
370. Imol. conſ. 43. n. 14. Crot. conſ. 17. n. 14. lib. 1.

Vors ſechſte / ſo ſey dieſer jetziger Fall / da eines theils
die NN. am Schilde vnvollkommene Kinder: anders
theils die NN. als Bruders Töchter: dritten theils / die
NN. als Schweſter Söhne / concurriren, im Teſtament
nicht begriffen: vnd bleibe derowegen / als † caſus omiſ- 111
ſus, de quo ſcilicet expreſsè diſpoſitum non eſt, ſub diſ-
poſitione privilegij, tanquam juris communis: *per text.*
in l. commodiſſimè. vbi Dd. communiter. ff. de liber. & poſthum.
Bald. in l. cum proponebatur. oppoſit. 1. ff. de legat. 1. l. ſi extraneus.
vbi Bart. & Dd. ff. de condict. cauſ. dat. l. ſi cum dotem. in princ. ff.
ſolut. matrim. Petr. Peccius. de teſtament. conjug. lib. 5. cap. 1. n. 2.
Decian. reſponſ. 25. n. 13. vol. 2. Cui ſuam † conformaſſe vo- 112
luntatem, teſtator præſumitur; & id voluiſſe, quod le-
ges volunt: *Rol. à Vall. conſ. vltim. n. 11. vol. 1. Menoch. de præ-*
ſumt. lib. 4. præſumt. 86. nu. 15. Mantic. de conject. vltim. volunt.
lib. 6. tit. 6. n. 8.

Vnd vors ſiebende / den Fall zu ſetzen / daß deß N. Will
vnd meinung geweſen were / ſeinen Söhnen / die Bru-
ders Töchter zu ſubſtituiren; ſo were doch ſolche ſubſtitu-
tion vorlengſt erloſchen: ſintemal ſie anders nicht / als † 113
pro ſimplici tacitâ pupillari zu achten / quæ pubertate
eorum, quibus facta eſt, ſtatim finitur & evaneſcit: *§. 8.*
Inſtit. de pupil. l. 2. in pr. l. in pupillari. 14. l. 29. ff. de vulgar. & pu-
pill. ſubſtit. niſi brevius † tempus, quàm quo impuberes 114
anni terminantur, pater huic ſubſtitutioni præfixerit:
quo caſu ante pubertatem etiam expirat: *l. 21. l. 43. §. 1. ff.*
de vulg. & pupill. l. 2. §. 3. ff. de bonor. poſſeſ. ſecund. tabul. Fumeus.
in tr. de ſubſtit. n. 56. tempus † enim ſubſtituendi pupillari- 115
ter, in arbitrio teſtatoris eſt: quod de reſtrictione tan-
tum, non de prorogatione accipiendū eſſe Pomponius
ſenſiſſe videtur: *in l. 14. l. 21. l. 38. ff. de vulgar. Petr. Gregor.*
42. Syntagm. 22. n. 13. adeò † vt ſi majus adjiciatur tem- 116
pus pubertate, nihilominus ex exiſtente, finitur ſubſti-
tutio: *l. in pupill. l. 2. ff. de vulgar.* Quin † quod notabile 117
eſt, ſi majori & puberi facta fuerit pupillaris, ea non va-
lebit, etiam jure ſubſtitutionis obliquæ, ſive jure fidei-
commiſſi: *Br. in l. verbis. n. 7. & alibi, de vulgar. facit l. centu-*
rio. ff. eod. tit. Ratio eſt, quia ſubſtitutio pupillaris ſpeciali
jure recepta eſt: & † jura ſingularia, vt contra juris præ- 118
cepta introducta, extendi non debent: *l. quod verò. ff. de le-*
gib. l. 1. ff. de conſtit. Princip. c. 1. de fil. presbyter. & olim, cum
hæc porrigenda erat, ad exemplarem, peculiari opus
erat Principis reſcripto: *l. ex facto. ff. de vulgari.*

Nun haben aber die ſämptlichen Brüder / nach deß
N. Tode / nicht allein ihre mündige Jahr erreichet: ſon-
dern auch ihre Vätterliche angeerbete Güter getheilet ein
jeder ſeinen Antheil / als ſein eigen propergut genoſſen /
gebraucht / einander vor der Königl. Lehnshand auffga-
ben gethan / welche auch alda auffgenommen / ſo wol auch
alſo hernach freywillig wider revociret worden: Daher
vnzweiffelich zu ſchlieſſen / daß ſolche ſubſtitution vor
längſt erloſchen ſein müſſe. Nam vbi † qualitas perſonæ 119
repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio accommodari, &
contineri nequit: *Menoch. de præſumt. lib. 4. part. 1. præſumt.*
60. n. 32. per c. ſi pater. extr. de teſtament. Et † conditio ſe- 120
mel impleta, nihil amplius quærendum eſt: *text. in l. cum*
vxori. C. quand. dies legat. ced. Bald. in l. vltim. q. 25. C. de hered.
inſtit. & in c. 1. §. 1. Epiſcop. vel Ab. Iaſ. in l. ſi quis heredem. n. 5.
C. de inſtit. & ſubſtit. & conſ. 51. nu. 2. vol. 3. Socin. Iun. conſ. 29.
n. 12. & num. 20. vbi ait, ſe neminem reperiſſe, qui contradicat.
Gravet. conſ. 98. n. 4. & conſ. 161. n. 6. vbi hanc ſententiam com-
munem dicit: Quibus accedit † quod ſubſtitutiones etiam 121
ita ſtrictè accipiuntur, vt, de vna perſona, ad aliam: ſive
vno caſu expreſſo, ad alium non expreſſum, extendi non
debeant: *vt reſpondit Decian. reſponſ. 2. n. 6. lib. 2. Gravet. conſ.*
98. n. 5. Corn. conſ. 119. col. 6. in lit. O. vol. 2. & conſ. 276. col. 1. in
lit. F. vol. 3. Diß ſind die vrſachen / vnd worumb ſo die
Schweſter Söhne zu behauptung ihrer Erbfoderung in
allen Gütern vorwenden: Welche aber / die Bruder
Töchter / ſich weniger als nichts irren laſſen / ſondern hier-
gegen mit beſtand / vnd hefftig vrgiren: Daß ob ſchon /
vermöge der allgemeinen Landesprivilegien, die Lehns-
ſucceſſion ab inteſtato, in mangelung der Söhne / den
Brüdern / vnd alßdann der Brüder Söhnen / vnd wo
die auch nit weren / der Schweſter Söhnen / gebühret;

Die

Digitized by Google

Dieweil aber auch in obgemelten privilegien, Nun aber
außdrücklich geſetzt / vnnd verſehen / daß ein jeder
bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern frey zu thun vnd
zu laſſen / dieſelben zu verkauffen / zu verwechſeln / zu
verpfenden / zu vergeben / vnnd anzuwenden / nun
vnnd zu ewigen zeiten vollkommene macht vnnd gewalt
haben ſolle: vnd dann obgenanter N. in ſeinem Teſta-
ment / die Söhne vnd ihre Erben / den Töchtern / vnd
ihren Söhnen vorgezogen / daß / alsdann erſt die Töch-
ter / vnd nach ihnen ihre Söhne erben ſolten / wann
alle ohne eheliche Leibes-Erben / mit Tode verſchieden:
Nun aber ſie / deß N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes
abgangen / eheliche hinterlaſſene Leibes-Erben wehren /
ſo hette auch jetztgemelter N. ſeine Lehngüter / ſo viel
dero / auß dem Altväterlichen Teſtament herkommen
auff ſie allein verſtammet / vnd verſellet / vnd den Schwe-
ſter Söhnen gebühre hierinnen keine foderung: Regula
122 enim juris eſt indubitata: † quamdiu heres extat ex te-
ſtamento, nō admitti ſucceſſionem ab inteſtato: l. quam-
diu. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib. Vnd ſind / vermöge
123 obgedachter Landesprivilegien, diß † feoda alienabilia,
ſive degenerantia: Derwegen ex jure feudali davon
nicht zu vrtheilen: Weil damit ein jeder frey mag thun
vnd laſſen: *Afflict. in cap. 1. de feud. non habent. propriet. nat. Curt. de feud. part. 4. num. 139. in fin.* Suntque hæc feuda
inſtar allodialium, atq; in omnibus jure allodialium,
etiam in ſucceſſione cenſeri, docent *Guilh Bened. in cap. Raynutius. verb. & vxorem. verſ. quinta deciſio. de teſtament. Auchar. conſ. 125. num. 7. Roland. à Vall. conſ. 2. num. 4. 5. & conſ. 23. & conſ. 42. num. 27. volum. 1. Burſat. conſ. 40. num. 13:*
124 quin & † in heredes extraneos transferri, & non con-
ſortis, aut invitis iis, quorum intereſt, alienari poſſunt:
Mozz. de ſubſtant. feud. num. 95. Dd in cap. 1. de feud. non habent. propr. nat. & in cap. 1. §. ſi feudum. ſi de feud. fuer. controv. Dec. conſ. 163. num. 3. & conſ. 390. num. 9. Gravet. conſ. 84. num. 10. & conſ. 92. n. 6. eamq; communem dicit Rol. à Valle. conſ. 3. nu. 60. vol. 1. Menoch. conſ. 1. num. 126. Dannenhero auch ein jeder
ſein Teſtament vnd letzten Willen / hierüber zuverordnen /
gut fug vnd macht hat: In maſſen auch alle Geiſtliche
vnd Weltliche Rechte ſolches gantz mildiglich verſtatten /
vnd vergönnen. Darauff dann diß fals zu ſehen / vnd
nach demſelben, wie auch nach den gemeinen gebräuchen /
vnd wolhergebrachten privilegien, dieſer Lande / obge-
meltes Teſtament / wie es am kräfftigſten vnd beſten ge-
ſchehen könte / zu achten vnd zu halten iſt. Et alias dicitur,
125 † quod teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in ter-
minis habilibus ſemper intelligi debeant: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. 1. §. vltim. vbi gloſ. ad municipal. l. 1. §. ſi quis quaſi tutor. ff. de eo, qui pro tutor. l. in teſtamentis. vbi gloſ. Bart. Dec. ff. de Reg. Iur. Innocent. in c. quia extr. de immunit. Eccl. Laurent. Kirchov. inter conſil. varior. 4. vol. 2. num. 2. Chriſtoph Herdes. inter conſil. varior. Iuriſconſult. conſ. 35. num. 173. vol. 1. Pariſ. conſ. 73. n. 14. & conſ. 75. n. 1 vol. 2. Maſcard de probat. concluſ. 531. num. 49. &*
126 *concluſ. 1280.* Nemò † enim præſumitur actum velle ina-
nem condere, & inutiliter quid agere, præſertim id,
quod ſeriò tractat, & in re ſeriâ, vt eſt teſtamenti factio:
l. quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1. reſponſ. 40. num. 20. vol. 2. Chriſtoph. Herdes. varior Iureconſult.
127 *conſ. 35. n. 173. vol. 1.* crediturq; † de perfecto actu cogita-
tum, & de quo cogitatum eſt, illud etiam perfeciſſe, &
perfectum eſſe voluiſſe: *Signorol. conſ. 1. num. 11. in fin. verſ. quartò probat. per l. qui procuratorem. 57. ff. de procurat. Gravet. conſ. 936. n. 12. & conſ. 985. n. 60. in fin. Dec. ad c. quoniam. extr. de offic. delegat. Zaſ. conſ. 18. n. 39. vol. 2. Felin. in c. ſi cautio. nu. 39. extr. de fid. inſtrument. Iaſ. ad l. cum quidam. num. 9. ff. de liber. &*
128 *poſth.* vtiq; † igitur & hunc teſtandi actum interpretabi-
mur, vt potius valeat: & non contra: *d. l. in teſtamentis. l. quoties. ff. de reb. dub. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. vol. 2. & conſ. 88. n. 12. vol. 2. Decian. reſponſ. 35. n. 1. vol. 1. Menoch. conſ. 544. n. 4. & li. 4. præſ. 10. part. 1. n. 11. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. var. Iureconſ.*
In gleichem ſagen ſie / daß das wort / (Leibes-Erben /)

verſ. vt inſtituens ff. de liber. & poſth. Tiraq. in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat. & de legib. connubial. gloſ. 7.
Sohn... *Rebrad. de feud. part. 10. ſect. 6. n. 14.* & eſt vulgata regu-
Imperialē. verſ... † Quod ſufficiat, alicubi ſemel expreſ- 130
Corn. conſ. 26. n. 5. vol. 1. ... locorum & caſuum declaratio-
Menoch. 33. n. 3. & lib. 4. Peræque ... *tamen. verſ. ac nec. Inſtit. ad*
li, è corpore noſtro naſcuntur: *l. maxim...* vna determi-
bet. prætor. Novel... §. 1. l. fin. c. de ſuis & legit. W eſſen... l. jā hoc n. 14. verſ. & conſequenter. vol 2. ac expeditū eſt in jure † he-
redum appellatione venire liberos vtriuſq; ſexus imò &
alios ſucceſſores quoſvis, tametſi verbis expreſſi nō ſint:
l. fin. C. de ſuis & legit. Dec. conſ. 223. n. 2. Pariſ. conſ. 26. n. 34. vol. 3. l. liberorum. ff. de Verb. Signif. l. heredis 65. l. heredis appellatione. 170. ff. eod. l. in annalib. 22. C. de legat. l. qui per ſucceſſionem. & l. pari. §. fin. ff. de R. I. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis ita. ff. de Verb. Obligat. Bald. in l. vltim. C. de hered. inſtit. Iaſ. in l. Gallus. §. etiamſi vivente. n. 12. & 36. ff. de liber. & poſth. Chaſſan. in conſuet. Burgund. rubr. 7. §. 5. nu. 71. Idq; † procedit, etiam ſecundum propriam 131
vocabuli HEREDIS ſignificationē: *Rebuff. in l. heredis. verb. continetur. ff. de Verb. Signific. Iaſ. in l. ſi quis filiumfamil. 7. §. fin. ff. de acquir. heredit.* Et quamvis † heredis appellatione, in 132
materia feudali, intelligatur heres feudalis id eſt, maſcu-
lus: *per cap. 1. §. et ſi clientulus. de alienat. feud. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profectò. de leg. Corrad.* hoc tamen procedit duntaxat, quan-
do vox iſta HERES. vel à feudali jure vſurpatur; vel ex
iſtius diſpoſitione tacitè ſubintelligitur: non ſi ab homi-
ne proferatur: vt in noſtro caſu ita docet *Andr. de Iſern. in c. 1. §. hujus autem generis. col. 2. verſ. ſi ergo non probatur. ex quib. cauſ. feud. amit. Camer. in c. Imperialem. § præterea ducatus. Ioh. Thom. de Marin. tit. 5. de feud. hered. n 8. Sigiſm. Lofred. conſ. 1. nu. 125. Sigiſm. Neapol conſ. 1. n. 205.* Hinc quoq; dicitur: † ver- 133
ba teſtatorum vulgari more accipienda & declaranda
eſſe: *Simon de Prat. in tr. de vltim. voluntat. interpretat. lib. 2. interpret. 3. n. 307. vbi Pariſ. Roman. Soc. Rip. Iaſ. Decian. & alios in id adducit.* Licet igitur verbum Heres, diverſimodè acci-
piatur: tamen hoc verbum (Leibes-Erben) hoc caſu, & ad
maſculos, & fæminas referendum eſſe: vel inde appa-
ret, quod plenior inde ſit ejus ſignificatio, quàm ſi de
maſculis tantum accipiatur: & expediti juris eſt: † verba 134
cujuſq; diſpoſitionis, ſimpliciter poſita, pleniori, poten-
tiori, & potiori ſenſu eſſe accipienda: *l. hoc legatum. ff. de legat. 3. l. 1. §. 1. ff. ſi ager vectigal. vel emphyt. Dd. in l. qui liberis. §. hæc verba ff de vulgar. & pupill. Bart. in l. quamvis. ff. de aur. & argent. legat. Zaſ. in l. 3. §. ex contrario. n. 30. ff. de acquir vel amit. poſſeſ. & conſ. 12. n. 47. li. 1. Cephal. conſ. 552 n. 4. vol. 4. Caſtr. conſ. 160. n. 2. lib. 1.* Deinde † etiam ex adjuncto colligi ſolet, quo 135
ſenſu verbū aliquod exaudiendum ſit: *Socin. Iun. conſ. 163. n. 28 & 29. volum. 2. & in l. 1. ff. de reb. dub. poſt Roman. conſ. 231. Cacher. deciſ. 90. n. 10. Bald in l. quinq; ff. de legat. 1. vbi aſſerit:* quod
† ob adjunctū, naturam ſuam etiam verba mutent: *Andr.* 136
de Iſern in c. 1. §. donare. qual. olim. feud. alien. pot. Matth. de Affl. deciſ. 307. n. 25. Adjunctum autem hic eſt verbum Leibes:
quod ad maſculos & fæmellas, qui peræquè ex corpore no-
ſtro naſcuntur, referendū eſſe, ſupra eſt oſtenſum. So iſt
auch daß wort (Leibes-Erben /) zwier in dem Taſtament ge-
ſatzt: Daher / vñ ex illâ geminatione, ſive iteratione, enixa
voluntas teſtatoris, & propoſitum deliberatum, eigent-
lich zubeweiſen iſt / daß er die Bruders Töchter / den
Schweſter Söhnen præferiren wollen. Nam † gemina- 137
tiones certam & enixam voluntatem arguunt, multoq;
majorem vim obtinent, q̄ ea, quæ ſine iteratione fiunt,
vel dicuntur: *l. baliſta. & ibi Dd. ad SCt. Trebell. l. cum ſeruus. & ibi Bart. C. de agricol. & cenſit. lib. 10. Roman in l. ſi verò. §. de viro. fallent. 31. ff. ſolut. matrim. c. etſi Chriſtus. de jurejurand. gloſ. in c. ſi quis iratus. 2. q. 3. Decian reſponſ. 1. n. 42. vol. 3. reſponſ. 5. n. 27. vol. 2. & reſponſ. 73. n. 10. vol. 2. W eſſen. conſ. 4. n. 30. Dec. conſ. 23. n. 4. Cach. deciſ. 90. n. 4. & 5. & deciſ. 128. n. 14.* & † ex gemina- 138
tione, conſiliū dicentis, & animus ejus omninò deſtina-
tus, & deliberatus oſtēditur: *Alexā. in l. 1. pr. ff. de Verb. Obl. p l. cum oſtendimus. ff de fidejuſ authent. ſive. verſ. niſi & ſecundo. l. ſi mulier. 22. C. ad SCt. Velleq. Bald. ad rubr. C. ſi quis aliq. teſtari*

ſubſit cauſſa, ob quam ſtatuto, vel conſuetudine, liberi à ſucceſſione excludantur, hoc ſtatutum & conſuetudo valeat: vt quam plurimi Dd. exiſtimant: eamq; ſententiam magis communem eſſe aſſerit: *Alexand. conſ. 3. circa præmiſſum. verſ. quin immò. vol. 7. quem allegat Villalob. in commun. opinion. in verb. legitima etiam. Iul. Clar. in §. teſtamentum. quæſt. 42. n. 6.* Hiemit nun / vnd auß dieſen vrſachen / verhoffen die beyden Pare / offtgedachte Kinder / quoad jus ſucceſſionis, auff dem wege gereumet zu haben. Sie ſind aber ſelbſt vnter ſich nicht einig: ſondern wollen ſich / ex diverſis titulis, zu ſolcher Erbſchafft ziehen: vnd je einer den andern excludiren.

Die Brüder / Töchter / auß dem Hauſe N vnd jhre eheliche Vormunden / wollen vor der Schweſter Söhne alleine erben / vnd daſſelbe ex prætensâ ſubſtitutione, vermöge deß Altvätterlichen im Jahr N. auffgerichteten Teſtaments: Davon wahre Abſchrifft beygelegt / vnd als das jenige / ſo in dieſer Sache am härtiſten gefochten / in toto contextu, & ſingulis clauſulis, wol zuerwegen iſt: ziehen an / vnd geben vor / daß darinnen nicht allein der alte Herr N. ſeine Söhne / ſondern auch alſobald diſertis verbis, vnd copulativè, derſelben Leibes Erben eingeſetzet / vnd alſo tacitè ſubſtituiret habe: Nun weren ſie die Töchter eben ſo wol Leibes Erben: ergo voluiſſe teſtatorem ipſas tacitè ſubſtituere: & ſororum filiis, qui aliàs in caſu deficientium fratrum, & filiorum, ab inteſtato vocarentur, præferre: quod & juri, & voluntati in teſtamento expreſſæ conſentaneum eſt. Derowegen bitten ſie ſich / ex teſtamento avi, vigore ſubſtitutionis, in
70 N. alle vnd jede Verlaſſenſchafft zu immittiren: cum † ſubſtitutio quævis favore digna ſit: *Sfort. Odd. in tract. de ſubſtit. part. 1. quæſt. 5. num. 10. Menoch. in tract. de præſumt. lib.*
71 *4. part. 1. præſumt. 65. num. 2.* & † ſi ex teſtamento manifeſtum ſit, aliquem eſſe ſubſtitutum, illud eam vim habet, vt ſubſtituto hereditas debeatur, nec ad vllum aliũ pertineat: *ita expreſsè conſtitutum eſt in l. vnic. §. pro ſecundo. C. de cadut. tollend.* Vnd vermeinen / daß hierunter jhnen niemandes vorgehen könne / noch ſolle: Alldieweil die Kinder / von den Concubinen gebohren / ratione conditionis, & qualitatis, circa ſucceſſionem, à privilegio requiſitæ, wegen deß mangels am Heerſchilde pro inhabilibus, ſive non natis zu achten.

Die Schweſter Söhne aber / ab inteſtato, vermöge der privilegien nicht erben können / ſo lange als ſucceſſio teſtamentaria, vtpote, quæ legitimam excludat, vor
72 handen. Fruſtra enim † de ſucceſſione ab inteſtato quæritur, vbi ex teſtamento heres eſt, vel expectatur: *l. quamdiu. C. qui admit. ad bonor. poſſeſſ. l. quamdiu. 39. ff. de acquirend. heredit. l. quamdiu. vbi gloſ. Dec. Cagnol. & alior. ff. de R. I. l. antequam. C. commun. de ſucceſ. l. ex teſtamento. C. vnde liberi. l. heres inſtituta. vbi Iaſ. & Dec. C. de impub. & ali. ſubſtit. Camil. Borrel. Oliver. conſ. 37. n. 1.* Nec ſanè mirum. Succeſſio
73 † enim ex teſtamento duplici jure fungitur: teſtatoris potiſſimum: *l. 1. C. de Sacroſ. Eccleſ. l. in conditionibus. de condit. & demonſtrat.* deinde etiam nititur auctoritate legis: *§. di-*
74 *ſponat. in authent. de nupt. l. lege obvenire. ff. de Verb. Signif.* At † ſucceſſio ab inteſtato, eſt ſolius legis duntaxat: *l. 3. §. 1. ff. pro ſocio d. l. lege. ff. de Verb. Signif. l. 3. ff. de petit. heredit.*

Hergegen ſind gedachte / deß verſtorbenen N. Schweſter Söhne / die NN. zwar in dem / mit den vorigen einig / daß ſie auß angeregter vrſachen / N. Kinder / quoad effectum ſucceſſionis pro inhabilibus, ſive non natis achten: Sie gedencken aber jhnen / als die ſonſt in gradu agnationis mit jhnen gleich / mehr nicht / als das halbe Erbe / tanquam ab inteſtato zulaſſen. Das ander halbe aber / ſo wol alle vnd jede Lehngüter / gantz vnd allein vor ſich zubehalten: vnd ſolches zwar / vermöge der privilegien, welche / in mangel der Söhne / den Brüdern / vnd alsdann der Brüder Söhne / vnd wo die auch nicht wehren / der Schweſter Söhne / die Lehens ſucceſſion geben. Vnd wollen ſich gedachte Schweſter Söhne hierinnen / das Altvätterliche Teſtament N nichts irren laſſen: ſondern wenden für / es ſey deß teſtatoris meinung nicht geweſen / vnter dem wörtlin (Leibes Erben /) der Söhne Töchter zubegreiffen / vnd den Söhnen dieſelben tacitè zu ſubſtituiren: oder auch die Schweſter Söhne / in ſolchem fall / auß zu ſchlieſſen: ſondern ſeyn Teſtament ſey auff die Statuta, vnd Landes privilegia zu richten / vnd nach demſelben zuverſtehen / vnd allerdings zu achten.
Et aliàs † in dubio teſtamentum, juxta jura ſtatutaria, & 75
privilegia loci conditum cenſetur: *Dd. communiter in l. heredes mei. §. cum ita. ff. ad Trebell. Roland. à Vall. conſ. 38. num. 44. & ſeq. conſ. 39. num. 53. lib. 4. Mantic. de conject. vltim. voluntat. lib. 4. tit. 9. num. 16. & lib. 6. tit. 6. num. 2. 8. & ſeqq. Corn. conſ. 31. num. 4. & conſ. 57. num. 5. & conſ. 47. num. 11. vol. 1. Andr. Gail. 2. obſerv. 8. in fin.* Quin † etiam, quando 76
ſtatuta, privilegia, vel conſuetudines corrigunt jus commune, præſumitur, quiſque teſtator, vel diſponens accommodaſſe, ac voluiſſe conformem eſſe voluntatem ſuam, cum illis ſtatutis, privilegiis, & conſuetudine: *Bartol. in l. heredes mei. §. cum ita. num. 4. ff. ad Trebell. Bartol. idem in l. vt jurijurandi. §. ſi liberi. num. 5. ff. de oper. libert. Iohan. ab Imol. in l. fin. ff. de condit. & demonſtrat. Alexand. conſ. 127. volum. 2. communem dicunt Socin. conſ. 52. n. 33. lib. 4. Curt. Iun. conſ. 168. num. 63. lib. 2. relati per Clar. §. teſtamentum. quæſt. 76. num. 12. Alciat. de præſumt. reg. 3. præſumt. 32.*

Vors ander / weil auch im Lehenrechten das wörtlin (Leibes Erben /) in feudo maſculino (etiam datâ libertate teſtandi) in dubio regulariter nur vom männlichen Geſchlecht verſtanden wird: Heredis † appellatione, in ma- 77
teriâ feudali, intelligitur heres feudalis: id eſt, maſculus, non fœmina: *per c. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. patern. c. 1. §. ſimiliter. verſ. profectò. de Leg. Corrad. Bald. in prælud. feud. num. 25. Decian. conſ. 45. num. 14. Matth. de Afflict. in prælud. feud. num. 121. Curt. in tract. feud. part. 3. quæſt. 8. num. 20. Alexand. conſ. 30. col. 3. verſ. & per hoc. cum ſeq. Menoch. lib. 3. præſumt. 94. in fin. Myſing. cent. 5. obſervat. 72. Schneidvv. de feud. part. 6. num. 14. & 15. Zaſ. conſ. 11. num. 5. & conſ. 13. num. 25. volum. 1. Albert. Brun. conſ. 18. num. 11. Iohan. Fichard. conſ. 6. num. 7. & conſ. 19. num. 3. verſ. quarta concluſio lib. 1.* Atq; † jure feudali ita receptum, vt feudorum, non niſi maſculi regulariter ſint capaces: fœminæ autem incapa- 78
ces: *c. 1. §. hoc autem notandum. qui feud. dar. poſſ. cap. 1. §. 1. de ſucceſ. feud. cap. 1. de grad. ſucced. in feud. & cap. 1. §. 1. de natur. ſucceſ. feud. & cap. 1. §. ſimiliter … capit … qui tur. vend. & c. 1. in fin. de feud. March. & cap. … quib. mod. feud. amitt. & cap. 1. quemadm. feud. ad fil. pertin. c. vnic. §. etſi clientulus. de alienat. feud. c. vnic. §. ſimiliter de Leg. Corrad. Socin. conſ. 29.* quod de
† feudi naturâ eſſe dicit: *Moz. de accident. feud. num. 6. & de* 79
natural. num. 97. quam originalem vocat, *Menoch. conſil. 148. num. 2.* & generalem appellat, *Decian. conſ. 24. n. 3. vol. 1.* & pro communi regula ponit: *Iul. Clar. in §. feudum. q. 73. num. 1.* & eſſe regulam vnam generalem ait, *Sonsbec. de feud. part. 9. num. 118. & 121.* & in genere, regulam hanc eſſe dicunt: *Socin. Iun. conſ. 65. nu. 2. vol. 1. Socin. Sen. conſ. 77. num. 4. Menoch. conſ. 391. num. 1. & conſ. 443. num. 37. Roman. conſ. 567. num. 12. Curt. Iun. de feud. part. 3. num. 1. & conſ. 21. num. 7.* atq; eam ob † cauſſam, in feudis hoc eſt ſingula- 80
re, vt maſculinum, non comprehendat fœmininum: *Alexand. in l. ſed etſi. §. liberos. num. 3. ff. de in jus vocand. Iaſ. in l. fin. quod quis. num. 11. ff. de iurisdict. Molin. in conſuetud. Pariſ. tit. 1. §. 12. num. 5. Menoch. conſ. 1. num. 454.* Qua ratione plurimi interpretes adducti, docuerunt, etiam in
† feudo, conceſſo, pro ſe, & omnibus, vel quibuſcunque 81
heredibus, adhuc maſculum venire: non etiam fœminam: *Bald. Laudenſ. Præpoſ. & Schenck. in cap. 1. §. donare. qual. olim feud. alien. pot. Cephal. conſ. 2. num. 15. Zaſ. de feud. part. 8. num. 62. verſ. quod autem ſi feudum. Dec. conſ. 41. nu. 10. & conſ. 185. verſ. ſecundò reſpondetur & conſ. 208. verſ. tertiò veriorem & magis receptam. Gozadin. conſ. 9. nu. 52. & conſ. 26. num. 33. Menoch. conſ. 1. num. 456. Corn. conſ. 199. n. 69. vol. 2.*

Burſat.

Burſat.conſ.63 num.11. vol.1. Pariſ.conſ.4.num.4.vol.1. Andr.
82 *Gail.lib.2 Obſervat.159.num.1.* niſi ſub † hac conceptione
verborum vocatæ ſit: vt, cum maſculis ſuccedat: *Iaſ. in l.Gallus.§.quidam rectè.num.32. ff de liber.& poſthum.Iul.Clar. d.§.feudum. quæſt.73.num.4. Weſſenbec. in tract. feud.cap.6. num.23.in fin. Borch. de feud. cap.7.in princ.num.67. Burſat.*
83 *conſ.63.num.10.* ſeu, cum † feudum ita datur, vt fœminæ ſuccedant, ſicut maſculi: *Iacob. de S. Georg. in tr. feud.verb. & fœminis.n.10.Zaſ.in tract.feudal.part.8.n.49.Schrad. in tr. feudal.part.7.c.4.n.75.*
84 Vors dritte iſt gewiß: quod † fœmina, maſculi ſucceſſione, à feudo ſemel excluſa, in perpetuum excluſa cenſeatur: *per cap.1.§. qui etiam Epiſc. vel Abbat. 1. Feud. 6. vbi Alvarot.num 3.Prapoſ.num.2.& 3.Odofred. in ſum. tit. qui poſſ. in feud. ſucced. Zaſ. in epit. feudor. part. 8. num. 58. & ſeq. Ferrar. in tract. feud.cap.7.num.36.Borch.d. tract. cap.7.num.37. Matth.de Afflict. in c.vnic. nu. 43. de nat. ſucceſſ.feud. Curt. in tract.feud. part.3.num.32. Hannet.lib. 2. cap. 9. Tiraq. in repetit. l.ſi vnquam. in verb.ſuſcepit. num. 195. C.de revoc.donat. Gail.lib.2.Obſervat.148.in princ.* Et hanc ſententiam conſulendo ſequuntur *Albert.Brun.conſ.39.num.5. Pariſ. conſ. 12.num.7.vol.1. Socin.Iun.conſ.110.num.5.lib.2 Zaſ.11.nu.7. lib.1.Roland.à Vall.conſ.58.num.68.vol.3. Gozad. conſ. 8.n.9. Roman conſ.1.num.4. Anchar.conſ.221. Alexand.conſ.29.n.7. vol.1. Caſtrenſ.conſ.225. Carol. Ruinald. conſ. 9.num. 6. vol.1. Raphael. Cuman.conſ.119. Duar.de feud. cap.10.num.12.Mynſing. cent.5. obſervat.74.num.4. Weſſenbec. de feud.cap.6.n.12. & conſ.74.num.19.* Darauß ſie inferiren: weil der alte N. ſeine eigene Tochter / auff den Fall / ſolange auch einer Sohn vberlebendt were / außgeſchloſſen: vnd allererſt / in caſu deficientium omnium filiorum, auff gewiſſe maß / quoad vſumfructum: Jhre Söhne aber / (welches eben dieſe NN. ſeyn) quoad proprietatem inſtituiret hat / daß daher nicht vermuthlich ſey / daß er habe auff den jetzo erfolgten Fall / der Söhne Töchter / welche ſich in ander familias verheuraten / den Schweſter Söhnen / als privilegirten Erben / vnd die ſich zur wurtzel ziehen / præferiren
85 wollen. Nam mares † pro ſe, contra fœminas, in puncto ſucceſſionis feudalis, intentionem fundatam habere dicuntur: *Socin. Iun.conſ.65.num.23.& conſ.77.num.4.& 24.vol.1.& conſ.68.num.40. vol.2. Dec.conſ.298.num.4.&*
86 *conſ.517.num.5.& conſ.139.num.2.* & † omni iure maſculi in ſucceſſione, fœminis præferuntur: *§.item vetuſtas. Inſtit.de hered. quæ ab inteſt. defer. Paul. lib. 4 ſentent. tit. 8.§.fœminæ. Vlpian in fragment. tit. de legit. hered. § ad fœminas. Zaſ. conſ. 1.num.55. vol. 2. Ioh.in.Bodin. de republic.lib.5.c.2. Decian.*
87 *reſponſ.127.num.7.vol.3.* adeò † vt etiam in feudo fœmineo maſculi, ex fœminis deſcendentes, fœminas excludant: *Curt.Iun. in tract. feud. part. 3.num.19. Pariſ. conſ.16. num.6.& 13. vol.4. Matth. de Afflict.c.vn.de ſucceſſ.feud. Borch.*
88 *c.7.de feud. num.34.* Hinc † etiam feudi, eo tenore accepti; vt deſcendentes maſculi & fœminæ illud habere poſſint; natura hæc eſt, vt fœminæ, extante maſculo, non admittantur: *c.vn.§.qui etiam.c. vn.§. filia verò. de ſucceſſ. feud.c.vn.§.ad filias. de ſucceſſ fratr. c. vn. de eo, qui ſibi, vel hered. ſuis maſcul. neq; aliter iudicandum eſſe ait Alex.in l. quod dicitur. num.24.ff.de Verbor.Obligat. Andr. de Iſern. in c. vnic.§. ſimiliter. de Capit.qui cur. vend. Bald. in l.libertis.col.6. verſ. ſed an quando.C.de oper.libert.Dec.in l. fœmina num.64.ff.de R.I.& in*
89 *l. diſcretis.num.28.C.qui teſtam.fac.poſſ.* Maſculi † enim fœminis ſunt digniores: *arg.l.cum pater.§.pater pluribus. ff. de legat.2. Stephan. Frider.de interpret.Iur.part. vlt. num. 36.Bald.*
90 *conſ.321. verſ. ſolutio.vol.2.* & † omnibus hominibus hoc commune eſt, vt maſculos magis diligant, quam fœminas: *Bart.in l. conſulari ff.de Senator. l.ſi viva matre. C. de bon. matern. Angel.in l.ſi vnquam. verſ hic autem quærendum eſt. C.de revoc. donat. Decian. reſponſ.7.num.28. vol.1. Crot.in repetit.l.*
91 *omnes populi. num.156.ff.de Iuſt. & Iur.* tum † quod per maſculos familia conſervatur: per fœminas autem finitur: *l. pronunciatio.§.fœminæ.ff.de Verbor. Signific.l.Iuriſconſultus. in princ.ff.de grad. & affin.§.1. Inſtit.de legit. agnat. ſucceſſ.l.adverſus. C.de crimin. expil. heredit.l.quicunq; C.de re milit.lib.12.*
Vnde † etiam fœminæ, caput, & finis familiæ dicuntur: 92
l.familiæ §.1.ff.de Verb. Signif.l. cum legitima.ff. de ſtat. homin. §.1.Inſtit.de legit.agnat.tutel. §.cæterum. §. media autem. Inſtit. de legit. agnat. ſucceſſ.l.lege. C. de legit. hered. Dec. conſ.371. col. 3. Socin conſ.63 col.8. in fin. vol.3. & conſ.73.col.3.vol.4. quippe, quæ nubendo ſunt principium cognationis viri: *Tiraquell.de retract. lignag.§.1.gloſ.9.num.195. Socin. Iun.conſ.2. num.29. libr.3. Pariſ.conſ.83.nu.24.lib.2. Menoch. conſ.400. num.46.lib.4. Curt.Sen.conſ.40 col.5. & conſ.51.col.8.& 9. Curt.Iun conſ.87.num.5. Alexand. conſ.160. vol.2. Mynſing.*
reſponſ.79.num.32.decad.8. & † nubendo familiam ac 93
agnationem parentum extinguunt: & familiam viri augent: *Hippol. Riminald. conſ.185. nu.3. lib.1.Imol.conſ.11.n.14. Menoch.conſil.348.num.31.lib. 4. Anchar.conſil.152.col.2.& 3. Alciat.reſponſ.126.num.13. Socin. Iun. conſ. 168. num.59.lib 2.*
Ruin conſ.141.lib.3. & ideò † per fœminas agnatio conſer- 94
vari non poteſt, cum illæ tranſeant in alienas familias: *Iohan. Andr. in addit. ad Speculat.tit.de ſucceſſ. ab inteſtat. Gravet. conſ.250.num.2.conſ.306. num.5. lib.2. Ruin. conſ.15.n.17. circa med. lib. 3. Dec. conſ.466.num.9.in fin. Ruin. Sen.conſ. 184.num.19. Riminald.Iun conſ.47.nu.22. lib.1.& conſ. 401.*
num.48.lib.4.Menoch.conſ.150.num.33. & 37.lib.2. tum † 95
quod maſculi majora onera ſuſtineant: rempublic. gerant: & dignitatem familiarum conſervent: *Bald.in l. Titia cum teſtamento.§.penultim.ff.de legat.1.l.1.§. ſed ſi ſervus.ff.*
de ventre inſpiciend. Si ergo † ſexus maſculinus natura eſt 96
honoratior fœminino: cur igitur non poſſit; & debeat eſſe honoratior, etiam in ſucceſſione: *Laurent. de Palat. in repetit. §. cæterum.num.12. Inſtit.de legit.agnat. ſucceſſ.* poſtremum † quod alias in plerisq; iuris articulis fœminarum 97
conditio eſt deterior, quàm virorum: *l. in multis.ff.de ſtat. homin.l fœminæ.ff.de Reg.Iur.l.3.ff. de muner. & honorib.l. 1. C. de mulier.in quo loc.l obſervare.§ proficiſci. ff. de offic.proconſul.c. mulierem.33.quæſt.5.* Idque in præſenti tantò magis obtinebit, quoniam in ſpecie illud extra omnem contro-
verſiam eſt: quod, etſi † fœminæ quandoq; ad ſucceſ- 98
ſionem feudorum admittuntur, illud tamen tum demum verum ſit, ſi nominatim & ſpecialiter vocatæ reperiantur, quod fieri neceſſe eſt, ad hoc, vt ad ſucceſſionem admittendæ cenſeantur: *Dec.in l.2.num. 56. verſ.ſed ſtante.ff.de R.I. Curt Iun. de feud.part. 3 num. 2. Zaſ. part.8. num.38. Hannet.2. feud. cap.8. Duar. de feud cap.10.num.1. Schneidvv part.6. de ſucceſſ.ab inteſtat.num.29. Mozz.de ſubſtant.feud.num.87.& de his qui feud. dar.poſſ.num.34. Socin. Iun.conſ.65.num.23.Burſat.conſ.131.num.26. vol.1. Weſſenb. conſ.74. num.24. Decian.conſ.24. num.75. vol. 1. Menoch.conſ. 331.n.23.Corn conſ.16.n.4.vol.1.*
Vors vierte / ſo habe auch der alte Herr N. das wörtlin (Leibes-Erben) vermöge deſſen nunmehr N. Bruder Töchter ſich pro tacitè ſubſtitutis angeben / ſelbſt in ſeinem Teſtament erklärt / in dem er klärlich vnd außdrücklich geſetzet: Wann ſeine Söhne / ohne eheliche Leibes-Erben todes abgehen / vnd jhr keiner mehr bey leben ſeyn würde / daß alsdann die Töchter / vnd jhre Söhne erben ſollen. Alda das wörtlein (keiner /) nicht alleine von den Söhnen / ſondern auch von derſelben Leibes-Erben / tanquam copulativè ad præcedentia zuverſtehen / vnd gleichwol per adjectivum maſculinum (keiner) exprimiret wird: dadurch der teſtator vermuthlich genugſam zuverſtehen gegeben / daß er ordinem privilegij halten wollen / vnd alleine etlichen Freunden legata, vnd ſeinen Töchtern / auff den Fall / da die ſucceſſion, vigore ſubſtitutionis, auff jhr Söhne gelangen ſolte / vſumfructum außgezogen.
Quando † verò teſtator ſeipſum declarat, non 99
eſt neceſſaria alia interpretatio: *Bald. in authent. niſi rogati. col 2.verſ. & per hoc ſolvitur.C.ad Trebellian.Decian.reſponſ.88. num 16.vol.2.Pariſ.conſ.1. num.29.conſ.3.num.53.conſ.4.n.11. lib.3. Burſat. conſ.360.num.24. vol.4. Roland. à Vall.conſ. 79.*
num.56.vol.3. & vbi † res clara eſt, & verba extant aper- 100
ta, ab eis non eſt recedendum: nec vlta de mente quæ-

rendum: *l. ille à quo. §. cum in verbis. ff. de legat. 3. Rol. à Valle, conſ. 61. num. 31. vol. 3. Ioſeph. Ludovic. deciſ. Rotæ Lucenſ. 48. n. 1. Menoch. conſ. 14. num. 6. per l. continuus. §. cum ita. ff. de Verbor. Obligat. Hieron. Schurff conſ. 37. num. 5. cent. 1. Decian. reſponſ. 72. num. 3. vol. 2. & reſponſ. 17. num. 19. vol. 1. Gravet. conſ. 273.*
101 *num. 7. & 8.* quoniam † vbi res clara eſt, & verba aperta, ac perſpicua ſunt, calumnioſa eſt quæcunque alia interpretatio: *vt ait Bald. in authent. niſi rogati. col. 2. verſ. nam vbi. C. ad SCt. Trebell. Pariſ. conſ. 3. num. 53. vol. 3. Grammat. inter conſ. civil. 105. n. 6. & 7.*

102 Vors fünffte beſagen die Rechte: † expreſſa nocent, non expreſſa non nocent: *l. nonunquam. ff. de condit. & demonſtrat. l. ſi in diem. §. vltim. ff. eod. l. actus legitimi. l. expreſſa. vbi*
103 *Dd. ff. de R. I.* Suntq; alias † etiam plerumq; expreſſa majoris efficaciæ: quàm non expreſſa: *l. licet. l. penultim. ff. in quib. cauſ. pign. vel hypothec. tacit. contr. Bartol. in l. fin. in princ. ff. de legat. 2. Bald. in l. humanum. col. penult. verſ. advertatis. C. de ll. Dd. communiter. in l. cum prolatis. ff. de re judic. & in l. expreſſa. 195. ff. de R. I. Tiber. Decian. reſpon. 10. n. 18. vol. 3. Gravet. conſ. 193. n. 5. & conſ. 200. n. 8. vol. 1. Menoch. conſ. 187. nu. 42. vol. 2. Tiraq. de ll. connubial. gloſ. 5. n. 60. Schrader. tr. de feud. part. 10. ſect. 5. n. 192.*

Daher zu ſchlieſſen iſt: Wann der N. hette wollen contra ordinem ſucceſſionis privilegiariæ die Bruders Töchter / ſubſtituendo, den Schweſter Söhnen vorziehen / daß er ſolchs würde expreſsè gethan haben: vnd nun ſolches nicht geſchehen / noch ſonſten / enixa teſtatoris voluntas, contra ordinem privilegij, klerlich zuverſtehen / ſo ſey auch die vermutung / pro ſucceſſione privilegiaria, vnd contra eos, qui, ſi gaudere ſubſtitutione voluiſſent, debuiſſent probare enixam teſtatoris voluntatem, ex quâ privilegiatis heredibus præferrentur. Gene-
104 rale † enim eſt, vt non ſufficiat aliquid dicere, niſi id, quod dicitur, etiam probetur: *gloſ. in l. 1. §. interdum. verb. eſſet. ff. ſi quadrup. pauper. feciſ. dicat. gloſ. in l. 2. verb. aſpectu. ff. de ſeriis.*
105 *c. plerumq; in fin. 2. q. 7. c. non eſt. de conſuet. in 6.* atq; hinc † ſubſtitutionem allegans, & in ea ſe fundans, probare eam tenetur, cum ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non loquitur hoc caſu: *Gravet. poſt 50. in allegat. conſ. 161. nu. 16.*
106 Idq; in † præſenti caſu eo magis, quod teſtator ſtrictè loquens, ſtrictè intelligi debeat: *l. vxorem. ff. de manum. teſtament. l. fidejuſſores. magiſtratuum. ff. de fidejuſſor. Bald. in l. vltim. n. 1. ff. de poſthum. hered. inſtit. Maſcard. de probat. concl. 136.*
107 *n. 3.* Et quod † teſtator non dixit, nec nos dicere debemus: *l. de pretio. ff. de publican. l. ſi ſervum. §. non dixit. ff. de acquir. heredit. l. 2. C. ſi quis alter. vel ſibi. Maſcard. de probat. concl. 1280.*
108 *n. 20.* Nec, quod † non loquitur, velle præſumitur: *l. 1. §. ſin autem deficientis. C. de caduc. tollend. Maſcard. de probat. concl. 1343. n. 1. Dec. conſ. 36. n. 3. & conſ. 89. nu. 2. Rol. à Vall. conſ. 51. n. 8. vol. 3. Pariſ. conſ. 3. n. 18. vol. 3. Decian. reſponſ. 3. nu. 4. vol. 2.*
109 Si enim † hoc caſu, filias fratrum ſubſtituere voluiſſet, id facilè exprimere potuiſſet; & ſubſtitutionem illam expreſsè feciſſet, prout fecit in aliis caſibus: *t. ad audientiam. de decim. Burſat. conſ. 354. nu. 20. lib. 4. Grat. conſ. 124. n. 13. lib. 1. Alexand. in l. lecta. in 3. notabil. ff. ſi cert. petat,* quem; cum non expreſſerit, præſumitur quod illas ſubſtituere noluerit: *l. cum prætor. ff. de judic. c. nonne. de præſumt. Gravet. conſ. 161. n. 8. lib. 1. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 14. lib. 4. Sim. de Pres. de interpret. vltim. voluntat. lib. 2. ſolut. 3. num. 130. Socin. conſ. 116.*
110 *verſ. præterea. lib. 3.* De quo † enim teſtator non eſt loquutus, & quod non expreſſit, nec diſpoſuit, cum potuiſſet, id noluiſſe dicitur: *l. Labeo § idem Tubero. ff. de Suppell. legat. Grat. conſ. 124. n. 15. lib. 1. Bolognet. conſ. 15. n. 24. Rol. à Vall. conſ. 97. n. 10. lib. 4. Decian. reſponſ. 12. n. 39. vol. 1. Dec. conſ. 365. col. 2. verſ. quarto & vltimò & conſ. 599. n. 6. Cephal. conſ. 525. n. 68. lib. 4. Socin. Iun. conſ. 128. n. 49. & 93. vol. 1. Roman. conſ. 370. Imol. conſ. 43. n. 14. Crot. conſ. 17. n. 14. lib. 1.*

Vors ſechſte / ſo ſey dieſer jetziger Fall / da eines theils die NN. am Schilde vnvollkommene Kinder: anders theils die NN. als Bruders Töchter: dritten theils / die NN. als Schweſter Söhne / concurriren, im Teſtament nicht begriffen: vnd bleibe derowegen / als † caſus omiſ- 111
ſus, de quo ſcilicet expreſsè diſpoſitum non eſt, ſub diſpoſitione privilegij, tanquam juris communis: *per text. in l. commodiſſimè. vbi Dd. communiter. ff. de liber. & poſthum. Bald. in l. cum proponebatur. oppoſit. 1. ff. de legat. 1. l. ſi extraneus. vbi Bart. & Dd. ff. de condict. cauſ. dat. l. ſi cum dotem. in princ. ff. ſolut. matrim. Petr. Peccius. de teſtament. conjug. lib. 5. cap. 1. n. 2. Decian. reſponſ. 25. n. 13. vol. 2.* Cuiſuam † conformaſſe vo- 112
luntatem, teſtator præſumitur; & id voluiſſe, quod leges volunt: *Rol. à Vall. conſ. vltim. n. 11. vol. 1. Menoch. de præſumt. lib. 4. præſumt. 86. nu. 15. Mantic. de conject. vltim. volunt. lib. 6. tit. 6. n. 8.*

Vnd vors ſiebende / den Fall zu ſetzen / daß deß N. Will vnd meinung geweſen were / ſeinen Söhnen / die Bruders Töchter zu ſubſtituiren; ſo were doch ſolche ſubſtitution vorlengſt erloſchen: ſintemal ſie anders nicht / als † 113
pro ſimplici tacita pupillari zu achten / quæ pubertate eorum, quibus facta eſt, ſtatim finitur & evaneſcit: *§. 8. Inſtit. de pupil. l. 2. in pr. l. in pupillari. 14. l. 29. ff. de vulgar. & pupill. ſubſtit.* niſi brevius † tempus, quàm quo impuberes 114
anni terminantur, pater huic ſubſtitutioni præfixerit: quo caſu ante pubertatem etiam expirat: *l. 21. l. 43. §. 1. ff. de vulg. & pupill. l. 2. §. 3. ff. de bonor. poſſeſ. ſecund. tabul. Fumeus. in tr. de ſubſtit. n. 56.* tempus † enim ſubſtituendi pupillari- 115
ter, in arbitrio teſtatoris eſt: quod de reſtrictione tantum, non de prorogatione accipiendũ eſſe Pomponius ſenſiſſe videtur: *in l. 14. l. 21. l. 38. ff. de vulgar. Petr. Gregor. 42. Syntagm. 22. n. 13.* adeò † vt ſi majus adjiciatur tem- 116
pus pubertate, nihilominus ea exiſtente, finitur ſubſtitutio: *l. in pupill. l. 2. ff. de vulgar.* Quin † quod notabile 117
eſt, ſi majori & puberi facta fuerit pupillaris, ea non valebit, etiam jure ſubſtitutionis obliquæ, ſive jure fideicommiſſi: *Br. in l. verbis. n. 7. & alibi, de vulgar. facit l. centurio. ff. eod. tit.* Ratio eſt, quia ſubſtitutio pupillaris ſpeciali jure recepta eſt: & † jura ſingularia, vt contra juris præ- 118
cepta introducta, extendi non debent: *l. quod verò. ff. de legib. l. 1. ff. de conſtit. Princip. c. 1. de fil. presbyter.* & olim, cum hæc porrigenda erat, ad exemplarem, peculiari opus erat Principis reſcripto: *l. ex facto. ff. de vulgari.*

Nun haben aber die ſämbtlichen Brüder / nach deß N. Tode / nicht allein jhre mündige Jahr erreichet: ſondern auch jhre Väterliche angeerbete Güter getheilet ein jeder ſeinen Antheil / als ſein eigen propergut genoſſen / gebrauchet / einander vor der Königl. Lehnshand auffgegeben gethan / welche auch alda auffgenommen / ſo wol auch alda hernach freywillig wider revociret worden: Daher vnzweiffelich zu ſchlieſſen / daß ſolche inſtitution vorlängſt erloſchen ſein müſſe. Nam vbi † qualitas perſonæ 119
repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio accommodari, & contineri nequit: *Menoch. de præſumt. lib. 4. part. 1. præſumt. 6. n. 32. per c. ſi pater. extr. de teſtament.* Et † conditione ſe- 120
mel impleta, nihil amplius quærendum eſt: *text. in l. cum vxori. C. quand. dies leg. ce. ced. Bald. in l. vltim. q. 25. C. de hered. inſtit. & in c. 1. §. 1. Epiſcop. vel Abb. Iaſ. in l. ſi quis heredem. n. 5. C. de inſtit. & ſubſtit. & conſ. 51. nu. 2. vol. 3. Socin. Iun. conſ. 29. n. 12. & num. 20. vbi ait, ſe neminem reperiſſe, qui contradicat. Gravet. conſ. 98. n. 4. & conſ. 161. n. 6. vbi hanc ſententiam communem dicit:* Quibus accedit † quod ſubſtitutiones etiam 121
ita ſtrictè accipiuntur, vt, de vna perſona, ad aliam: ſive vno caſu expreſſo, ad alium non expreſſum, extendi non debeant: *vt reſpondit Decian. reſponſ. 2. n. 6. lib. 2. Gravet. conſ. 98. n. 5. Corn. conſ. 179. col. 6. in lit. O. vol. 2. & conſ. 176. col. 1. in lit. F. vol. 3.* Diß ſind die vrſachen / vnd motiven, ſo die Schweſter Söhne zu behauptung jhrer Erbgerechtigkeit in allen Gütern vorwenden: Welche aber / die Bruder Töchter / ſich weniger als nichts irren laſſen / ſondern hiergegen mit beſtand / vnd heftig vrgiren: Daß ob ſchon / vermöge der allgemeinen Landesprivilegien, die Lehnsſucceſſion ab inteſtato, in mangelung der Söhne / den Brüdern / vnd alsdann der Brüder Söhnen / vnd wo die auch nit weren / der Schweſter Söhnen / geführet.

Die-

Dieweil aber auch in obgemelten privilegien, beyneben
außdrücklich geſezt / vnnd verſehen / daß ein jeder/
bey ſeinem Leben / mit ſeinen Gütern frey zu thun vnd
zu laſſen / dieſelben zu verkauffen / zu verwechſeln / zu
verpfenden / zu vergeben / vnnd anzuwenden / nun
vnnd zu ewigen zeiten vollkommene macht vnnd gewalt
haben ſolle: vnd dann obgenanter N. in ſeinem Teſta-
ment / die Söhne vnd ihre Erben / den Töchtern / vnd
ihren Söhnen vorgezogen / daß / alsdann erſt die Töch-
ter / vnd nach jhnen jhre Söhne erben ſolten / wann
alle ohne eheliche Leibes-Erben / mit Tode verſchieden:
Nun aber ſie / deß N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes
abgangen / eheliche hinterlaſſene Leibes-Erben wehren/
ſo hette auch jetztgemelter N. ſeine Lehngüter / ſo viel
dero / auß dem Altväterlichen Teſtament herkommen
auff ſie allein verſtammet / vnd verſellet / vnd den Schwe-
ſter Söhnen gebühre hierinnen keine foderung: Regula
122 enim juris eſt indubitata: † quamdiu heres extat ex te-
ſtamento, nõ admitti ſucceſſionem ab inteſtato: *l. quam-
diu. ff. de acquirend. heredit. cum ſimilib.* Vnd ſind / vermöge
123 obgedachter Landesprivilegien, diß † feuda alienabilia,
ſive degenerantia: Derwegen ex jure feudali davon
nicht zu vrtheilen: Weil damit ein jeder frey mag thun
vnd laſſen: *Afflict. in cap. 1. de feud. non habent. propriet. nat.
Curt. de feud. part. 4. num. 139. in fin.* Suntque hæc feuda
inſtar allodialium, atq; in omnibus jure allodialium,
etiam in ſucceſſione cenſeri, docent *Guilh. Bened. in cap.
Raynutius. verb. & vxorem. verſ. quinta deciſio. de teſtament.
Anchar conſ. 125. num. 7. Roland. à Vall. conſ. 2. num. 4. 5. &
conſ. 23. & conſ. 42. num. 27. volum. 1. Burſat conſ. 40. num. 13.*
124 quin & † in heredes extraneos transferri, & non con-
ſultis, aut invitis iis, quorum intereſt, alienari poſſunt:
*Mozz. de ſubſtant. feud. num. 95. Dd. in cap. 1. de feud. non habent.
propr. nat. & in cap. 1. §. ſi feudum. ſi de feud. fuer. controv. Dec. conſ.
563. num. 3. & conſ. 390. num. 9. Gravet. conſ. 84. num. 10. &
conſ. 92. n. 6. eamq; communem dicit Rol. à Valle. conſ. 3. nu. 60.
vol. 1. Menoch. conſ. 1. num. 126.* Dannenhero auch ein jeder
ſein Teſtament vnd letzten Willen / hierüber zuverordnen/
gut fug vnd macht hat: In maſſen auch alle Geiſtliche
vnd Weltliche Rechte ſolches gantz mildiglich verſtatten/
vnd vergönnen. Darauff dann diß falls zu ſehen / vnd
nach demſelben / wie auch nach den gemeinen gebräuchen/
vnd wolhergebrachten privilegien, dieſer Lande / obge-
meltes Teſtament / wie es am kräfftigſten vnd beſten ge-
ſchehen könte / zu achten vnd zu halten iſt. Et alias dicitur,
125 † quod teſtatorum voluntates pro lege ſervari, & in ter-
minis habilibus ſemper intelligi debeant: *l. ſi quando. ff. de
legat. 1. l. 1. §. vltim. vbi gloſ. ad municipal. l. 1. §. ſi quis quaſi tutor.
ff. de eo, qui pro tutor. l. in teſtamentis. vbi gloſ. Bart. Dec. ff. de Reg.
Iur. Innocent. in c. quia. extr. de immunit. Eccl. Laurent. Kirchov.
inter conſil. varior. 4. vol. 2 num. 2. Chriſtoph Herdes. inter conſil.
varior. Iuriſconſult. conſ. 35. num. 173. vol. 1. Pariſ. conſ. 73. n. 14.
& conſ. 75. n. 1 vol. 2. Maſcard de probat. concluſ. 531. num. 49. &
126 concluſ. 1280.* Nemò † enim præſumitur actum velle ina-
nem condere, & inutiliter quid agere, præſertim id,
quod seriò tractat & in re ſeriâ, vt eſt teſtamenti factio:
*l. quoties. ff. de verb. obligat. Tiber. Decian. reſponſ. 5. num. 62. vol. 1.
reſponſ. 40. num. 20. vol. 2. Chriſtoph. Herdes. varior Iureconſult.
127 conſ. 35. n. 173. vol. 1.* crediturq; † de perfecto actu cogita-
tum, & de quo cogitatum eſt, illud etiam perfeciſſe, &
perfectum eſſe voluiſſe: *Signorol. conſ. 1. num. 11. in fin. verſ.
quarto probat. per l. qui procuratorem. 57. ff. de procurat. Gravet.
conſ. 936. n. 12. & conſ. 985. n. 60. in fin. Dec. ad c. quoniam. extr.
de offic. delegat. Zaſ. conſ. 18. n. 39. vol. 2. Felin. in c. ſi cautio. nu. 39.
extr. de fid. inſtrument. Iaſ. ad l. cum quidam. num. 9. ff. de liber. &
128 poſth.* vtiq; † igitur & hunc teſtandi actum interpretabi-
mur, vt potius valeat: & non contra: *d. l. in teſtamentis. l.
quoties. ff. de reb. dub. Weſſenb. conſ. 85. n. 47. vol. 2. & conſ. 88.
n. 12. vol. 2. Decian. reſponſ. 35. n. 1. vol. 1. Menoch. conſ. 544. n. 4.
& li. 4. præſ. 20. part. 1. n. 11. Zaſ. conſ. 12. n. 33. vol. 1. var. Iureconſ.*
In gleichem ſagen ſie / daß das wort / (Leibes Erben/)
maximè in feudis degenerantibus, & quæ teſtamento in
fæminas transferri poſſunt, ſo wol auff Töchter / als auff
Söhne zuverſtehen ſey: *vt apparet ex notatis Camerarij in cap.
Imperialē. verſ. pares etiam. Curt. Iun. tr. feudal. part. 3. in pr. n. 34.
Corn. conſ. 26. n. 5. vol. 1. Gozadin. conſ. 8. n. 27. & conſ. 6. num. 17.
Menoch. 33. n. 32. lib. 4.* Peræquè † enim fæmellæ, vt maſcu- 129
li, è corpore noſtro naſcuntur: *l. maximum vitium. C. de li-
ber. prætor. Novell. 118. c. 1. l. fin. C. de ſuis & legit. Weſſenb. conſ. 51.
n. 14. verſ. & conſequenter. vol. 2.* ac expeditũ eſt in jure † he- 130
redum appellatione venire liberos vtriuſq; ſexus imò &
alios ſucceſſores quoſvis, tametſi verbis expreſſi nõ ſint:
*l. fin. C. de ſuis & legit. Dec. conſ. 223. n. 2. Pariſ. conſ. 26. n. 34. vol.
3. l. liberorum. ff. de Verb. Signif. l. heredis. 65. l. heredis appellatione.
170. ff. eod. l. in annalib. 22. C. de legat. l. qui per ſucceſſionem. & l.
pari. §. fin. ff. de R. I. l. ſtipulatio iſta. §. ſi quis ita. ff. de Verb. Obligat.
Bald. in l. vltim. C. de hered. inſtit. Iaſ. in l. Gallus. §. et iamſi vivente.
n. 12. & 36. ff. de liber. & poſth. Chaſſan. in conſuet. Burgund. rubr.
7. §. 5. nu. 71.* Idq; † procedit, etiam ſecundum propriam 131
vocabuli HEREDIS ſignificationẽ: *Rebuff in l. heredis. verb.
continetur. ff. de Verb. Signific. Iaſ. in l. ſi quis filiumfamil. 7. §. fin.
ff. de acquir. heredit.* Et quamvis † heredis appellatione, in 132
materia feudali, intelligatur heres feudalis id eſt, maſcu-
lus: *per cap. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. c. 1. §. ſimiliter. verſ.
profectò. de leg. Corrad.* hoc tamen procedit duntaxat, quan-
do vox iſta HERES. vel à feudali jure vſurpatur, vel ex
iſtius diſpoſitione tacitè ſubintelligitur: non ſi ab homi-
ne profetatur: vt in noſtro caſu ita docet *Andr. de Iſern. in
c. 1. §. hujus autem generis. col. 2. verſ. ſi ergo non probatur. ex quib.
cauſ. feud. amit. Camer. in c. Imperialem. §. præterea ducatus. Ioh.
Thom. de Marin. tit. 5. de feud hered. n. 8. Sigiſm. Lofred. conſ. 1. nu.
125. Sigiſm. Neapol conſ. 1. n. 205.* Hinc quoq; dicitur: † ver- 133
ba teſtatorum vulgari more accipienda & declaranda
eſſe: *Simon de Prat. in tr. de vltim. voluntat. interpretat. lib. 2. in-
terpret. 3. n. 307. vbi Pariſ. Roman. Soc. Rip. Iaſ. Decian. & alios in
id adducit.* Licet igitur verbum Heres, diverſimodè acci-
piatur: tamen hoc verbum (Leibes Erben) hoc caſu, & ad
maſculos, & fæminas referendum eſſe: vel inde appa-
ret, quod plenior inde ſit ejus ſignificatio, quàm ſi de
maſculis tantum accipiatur: & expediti juris eſt: † verba 134
cujuſq; diſpoſitionis, ſimpliciter poſita, pleniori, poten-
tiori, & potiori ſenſu eſſe accipienda: *l. hoc legatum. ff. de le-
gat. 3. l. 1. §. 1. ff. ſi ager vectigal. vel emphyt. Dd. in l. qui liberis. §. hæc
verba. ff. de vulgar. & pupill. Bart. in l. quamvis. ff. de aur. & argent.
legat. Zaſ. in l. 3. §. ex contrario. n. 30. ff. de acquir. vel amit. poſſeſ.
& conſ. 12. n. 47. li. 1. Cephal. conſ. 552 n. 4. vol. 4. Caſtr. conſ. 160.
n. 2. lib. 1.* Deinde † etiam ex adjuncto colligi ſolet, quo 135
ſenſu verbũ aliquod exaudiendum ſit: *Socin. Iun. conſ. 163.
n. 28 & 29. volum. 2. & in l. 1. ff. de reb. dub. poſt Roman. conſ. 231.
Cacher. deciſ. 50. n. 10. Bald in l. quinq. ff. de legat. 1. vbi aſſerit:* ꝙ
† ob adjunctũ, naturam ſuam etiam verba mutent: *Andr.* 136
*de Iſern in c. 1. §. donare. qual. olim. feud. alien. pot. Matth. de Afflict.
deciſ. 307. n. 25.* Adjunctum autem hic eſt verbum Leibes:
ꝙ ad maſculos & fæmellas, qui peræquè ex corpore no-
ſtro naſcuntur, referendũ eſſe, ſupra eſt oſtenſum So iſt
auch dz wort (Leibes Erben/) zwier in dem Taſtament ge-
ſatzt: Daher/vñ ex illâ geminatione, ſive iteratione, enixa
voluntas teſtatoris, & propoſitum deliberatum, eigent-
lich zubeweiſen iſt / daß er die Brüders Töchter / den
Schweſter Söhnen præferireo wollen. Nam † gemina- 137
tiones certam & enixam voluntatem arguunt, multoq;
majorem vim obtinent, q̃ ea, quæ ſine iteratione fiunt,
vel dicuntur: *l. baliſta. & ibi Dd. ad SCt. Trebell. l. cum ſcimus. &
ibi Bart. C. de agricol. & cenſit. lib. 10. Roman in l. ſi verò. §. de viro.
fallent. 31. ff. ſolut. matrim. c. etſi Chriſtus. de jurejurand. gloſ. in c. ſi
quis iratus. 2. q. 3. Decian reſponſ. 1. n. 42. vol. 3. reſponſ. 5. n. 27. vol.
2. & reſponſ. 73. n. 10. vol. 2. Weſſen. conſ. 4. n. 30. Dec. conſ. 23. n.
4. Cach. deciſ. 90. n. 4. & 5. & deciſ. 128. n. 14.* & † ex gemina- 138
tione, conſiliũ dicentis, & animus ejus omninò deſtina-
tus, & deliberatus oſtẽditur: *Alexã. in l. 1. pr. ff. de Verb. Obl.
p. l. cum oſtendimus. ff. de fidejuſ. authent. ſive. verſ. niſi & ſecundo.
l. ſi mulier. 22. C. ad SCt. Velleq. Bald. ad rubr. C. ſi quis aliq. teſtari*

Google

prvhib. & *ad l. nec damnoſa. C. de prec. imperat. offer. text. in l. 1. §. ſed ſi clav. ff. ad L. Corn. de ſicar. c. ſignificaſti. extr. de homicid. Felin. ad c. ſi cautio. extr. de fid. inſtrument. Tiber. Decian. reſponſ. 57. num. 41. & 42. vol. 1. reſponſ. 2. num. 44. reſponſ. 3. num. 41 reſponſ. 35. num. 8. vol. 2. Dec. conſ. 185. num. 13. Roland. à Valle, conſ. 5. num. 21. vol. 1. & conſ. 100. num. 63. 65. vol. 4.*
139 *Caberan. deciſ. 128. num. 4.* habetq; † vim clauſulæ, ex certâ ſcientiâ: *gloſ. ad c. 1. de conſtit. in 6. Felin ad c. quando. col. fin. extr. de reſcript. Bald. ad l. nec damnoſa. C. de prec. Imperat. offer. Decian reſponſ. 37. num. 27. vol. 1.* maximè in vltimis voluntatibus: *Pariſ. conſ. 9. num. 43. conſ. 12. n. 145. conſ. 19. n. 122. vol. 2. Tiber. Decian. reſponſ. 37. num. 27. d. reſponſ. 2. num. 43. &*
140 *44. vol. 2. reſponſ. 7. num. 25. vol. 3.* Immò † geminatio enixam & laudiſſimam voluntatem arguit: *Simon Piſtor. conſ. 20. num. 80. vol. 1. inter conſ. Modeſtin. Curt. Sen. conſ. 52. ſuper articulo. num. 3. Sim. de Prat. conſ. 8. num. 6. & 7. & conſ. 88.*
141 *num. 11. vol. 3.* tollitq; † omnem fraudis & ſimulationis ſuſpicionem: *Tiber. Decian. reſponſ. 46. num. 38. vol. 2. & reſponſ. 16. num. 62. vol. 4. Surd. conſ. 10. nu. 54. & conſ. 75. n. 64.*
142 & † ampliat effectum diſpoſitionis *Bald. in l. fructib. C. de action. emt.* vimq; ſpecialis expreſſionis habet: *Pariſ. conſ. 9. nu. 20. vol. 3. Corſet. in tract. de verb. genim. Sylvan. conſ. 95. n. 17.* & facit, vt ſub diſpoſitione comprehendantur, quæ alioquin ſub eam aliàs non caderent: *Natta conſ. 63. num. 12. Ruin. conſ. 98. num. 12. vſq; ad num. 29. lib. 2. Anton. Peregrin. de fideicommiſſ. artic. 49. num. 28. Iohan. Borchol.*
143 *conſ. 31. reſolut. quæſt. 5. verſ. ſed comprehendunt, &c.* & † omninò hoc operatur, vt comprehendantur etiam diſſimilia, & expreſſis majora: *Iaſ. ad l. 1. §. nunc videmus. num. 5. verſ. ego limitv. ff. de nov. oper. nunciat. Menoch. conſ. 282. num. 17. conſ.*
144 *289. nu. 25. Gravet. conſ. 290. n. 4.* Sed † & aliàs, nunquam præſumitur vllius teſtamentum, ratione voluntatis eſſe imperfectum: ſed potius perfectum: *per text. l. ſi is qui. 25. in verſ. ſi conſtaret voluiſſe. & ibid. gloſ. Bald. Caſtrenſ. n. 1. Dauth. declarat. 2. ff. qui teſtament. fac. poſſ. Didac. Roder. de conject. ment. defunct. 3. c. 2. §. 1. num. 14. verſ. oportet igitur. Alex. conſ. 74. n. 3. lib. 1. per l. contractus. C. de fid. inſtrument. l. ex ea ſcripturâ. ff. qui teſtam. fac. poſſ. l. fideicommiſſa. §. 1. ff. de legat. 1. Menoch. de præſumt. lib. 4. part. 1. præſumt. 5. n. 2. & 3.*

Ferrner ſagen ſie / daß es ſubſtitutio, nicht pupillaris,
145 ſondern vulgaris ſeyn ſolle: quæ † licet ſit tacita, vel in tacitam reſolvatur, teſtamentum nihilominus ab ea vires aſſumit, ſubſiſtitq; *l. 3. §. fin. de liber. & poſth. hered. inſtit. l. ex facto. §. Lucius ff. de vulgar. & pupill. Camil. Borel. conſ. 36. n. 15. poſt gloſ. in l. penult. ff. de ventr. inſpic. Bald. in l. precibus. C. de impuber. & aliis ſubſtit. & in l. vnic. §. pro ſecundo. C. de caduc. tollend. Ioh. Cephal. conſ. 450. n. 22. vol. 3. Capell. Tholoſ. deciſ. 390. Frid. Scot. conſ. 3. n. 9. lib. 3 tom. 1 Natta conſ. 147. n. 3. vol. 2.* Quem-
146 admodum & † tacita inſtitutio viribus ſubſiſtit, ſi modò ex verbis, quibus teſtator vſus eſt, bona conſequentia colligatur: *Ioh. Dauth. de teſtament. vbi de inſtit. hered. num. 333. prope ad fin. verſ. declara hoc requiſitum. poſt Domin. de Magd. de numero teſtium in teſtam. requiſit. part. 1. ampliat. 12. c. 15.* Sub-
147 ſtitutio † autem eſt ſpecies inſtitutionis: *l. 1. l. 2. ff. de vulgar. & pupill. ſubſtit. §. 1. vbi Dd. inſtit. eod. l. 1. de hered. inſtit. vbi*
148 *Dd. communiter.* vt, † quod de genere verum eſt, de ſpecie etiam verum cenſeatur, cum totũ, quod generis eſt, ſpeciem ingrediatur, & generalis proviſio porrigatur etiam ad caſum ſpecialem: *l. ſi ſervus communis. ff. de ſervor. ſtipulat. l. ſpecialia. ff. de R. I. l. ſi chorus in pr. ff. de legat. 3. l. 1. §. generaliter. de legat. præſtand. l. quæ de tota. ff. de rei vindicat. l. ſemper. ff. de R. I. l. vltim. C. de annal. except. l. 3. in pr. vbi Dd. ff. de acquir. poſſ. Natta conſ. 98. n. 14. vol. 1. Gravet. conſ. 785. n. 20. Menoch. conſ. 148.*
149 *n. 23. vol. 2. Nicol. Everh. in loc. à genere.* Hinc † & illud ab omnibus ferè refertur, quod pupillaris ſubſtitutio expreſſa, cõtinet ſub ſe vulgarem tacitam: *l. quavis. C. de impub. &*
150 *al. ſubſtit. Dd. communiter in l. 2. ff. de vulg. & pupil.* ſub qua † vulgari continentur omnes caſus, per quos inſtitutus heres non fit *l. Gallus §. & quid ſi tantum. l. 3. in fin. ff. de liber. & poſth. l. 1. ff. de vulgar. & pupill. Dd. in l. 3. C. de hered. inſtit. & ſubſtit.* & quidẽ hujus regulæ inſignia paſſim referuntur exempla: *ab Imol. in c. Raynut. extr. de teſtament. & in l. qui habebat. de vulgar. & pupill. Ioh. Andr. in addit. ad Speculat. tit. de ſecund. nupt. in rubr. Bart. Bald. & Alber. in authent. hoc locum. C. de ſecund. nupt. Caſtr. conſ. 89. incip. dubitatio vertitur. nu. 2. lib. 1. Tiber. Decian. reſponſ. 10. n. 85. vſq; ad n. 99. lib. 1. Pariſ. conſ. 19. incip. ad reſolutionem. n. 175. lib. 2. Fulgoſ. in l. fin. col. 2. C. de inſtit. & ſubſtit.*

Vnd ob wol dagegen inferirt vnd geſetzt wird: quod † 151
per aditionem hereditatis paternæ, à filiis factam, etiam illa ſubſtitutio evanuerit: vtpote quæ in caſum non aditæ hereditatis dirigitur: *§. 1. Inſtit. de vulgar. l. 4. ff. eod. l. poſt aditam. C. de impuber. & aliis ſubſtitut. l. 7. in princ. ff. de acquir. hered. l. 3. l. 85. ff. de hered. inſtitut. l. 8. C. de legat. l. 5. C. de impuber. & al. ſubſtit. Fumeus de ſubſtitut. nu. 9. & 27. Cujac. 4. obſ. 23.* Deficit enim conditio, & conſequenter poteſtas petendi ex conditione: *l. 1. C. de ind. viduit. tollend. l. ſi pupill. de cõdit. inſtitut.* jamq; † aditione teſtator habet heredem: 152
l. 3. §. ſi quis. ff. de hered. inſtit. vt ſubſtitutus heres eſſe nequeat: † quia vni teſtatori in ſolidum, duo heredes eſſe ne- 153
queunt: *l. quod contra. §. vni. de R. I. Novell. 1. c. 1. l. hered. §. pater. ff. de Caſtr. pecul. l. mater. §. fin. ff. de vulg. Auth. hoc amplius. C. de fideicommiſſ. Fum. d. tr. de ſubſtit. n. 28.* neq; intereſt, civili, an prætorio jure adita fuerit hereditas. † Enim enim, qui 154
agnoſcit bonorũ poſſeſſionem, ꝓ herede ſe gerere certũ eſt: *l. 17. de jur. deliberand.* neq; † heres eſſe deſinit, nec he- 155
redis nomẽ exuit, qui ſemel heres exiſtit: *l. at Prætor. §. ſed quod Papinianus. ff. de minorib. l. et, qui ſolvendo. ff. de hered. inſtit.* So wollen ſie doch dagegen dieſen Fall / ex Dd. pro limitato caſu achten: vnd die libertatẽ teſtandi, in deß Altvatern Teſtament ſo weit extendiren, vnd außdehnen daß er auch ſeinen Söhnen / auch nach erlangter mündigkeit habe die hände binden / vnd jhnen ſubſtituiren können. Nam
† à diſpoſitione perſonarum, ad diſpoſitionẽ temporis, 156
firma eſt conſequentia. Et ſicut pater poteſt aliquibus liberè ſubſtituere: aliquibus non: ita etiã in tempore libertas illa obſervatur: *Everh. in loc. à perſona ad tempus. Petr. Greg. 42. Syntagm. 22. n. 13.* eſtq; † ſubſtitutio moribus introducta: favore heredum: *l. 2. ff. de vulgar. & pupillar.* Ergo mo- 157
ribus etiam emendari poteſt, & eodem favore prorogari: *l. de quib. ff. de legib. l. Mela att: de alim. & cibar. legat. §. minorem. de adoption.* ac, quod olim reſcripto impetrabatur, jure communi receptum eſt, ſine reſcripto, ex ſimilitudine rationis: *l. humanitat. C. de impuber. & al. ſubſtit.* Nec † minus 158
evidentiſſimi juris eſt, ꝙ teſtator, etiamſi is parens fuerit, rebus ſuis legem, onera, conditioneſq;, quas vult, imponere poſſit: quodq; per id injuriã nullam facere heredibus, etiamſi hi ex liberis fuerint, rectè dicatur: *Franc. Bec. conſ. 101. n. 25. & ſeq. 26. vol. 1. Ioh. Petr. Surd. conſ. 350. n. 15. vol. 3. per l. in traditionib. C. de pact. Sim. de Prat. in tr. de vltim. volunt. interpretat. lib. 5. dub. 4. num. 115.* Quod item † conditio à te- 159
ſtatore adjecta, temerè rejicienda non ſit: *Menoch. in tr. de præſumt. lib. 4. part. 1. præſumt. 83. num. 19. per l. non omne. ff. de ſtatut. l. ſi vehenda. §. 1. ff. ad Leg. Rhod. de jactu.* Deferũtur enim
† hereditates ſecundũ voluntates teſtatorum: *l. 1. C. de ſacroſanct. Eccleſ. §. diſponat. Novell. 22. de nupt. l. conditionibus. ff. de condit. & demonſtrat.* adeò † vt nec princeps quidẽ, quid- 160
161
q̃ mutare poſſit circa voluntatẽ defuncti: *Michael. Graſſ. lib. 2. recept. ſentent. lib. 1. §. 1. n. 8. Menoch. conſ. 20. num. 1.* cum juris gentium ſit: *Bart. in l. interdum. ff. de condict. indebit. Menoch. dict. conſ. 20. num. 2.* Eſſe † autem filias has heredes 162
conſtat. Inſtitutæ enim ſunt ab Avo, vt ex patris perſona ſuam adeant hereditatem: *l. vnic. C. de his qui ant. apert. tab. l. cum in antiquioribus. 19. verſ. eam deliberationem, C. de jur. deliberand.*

Noch mehr zeigen ſie an / daß in propoſitâ facti ſpecie dieſer jetziger Fall / pro omiſſo nicht könne gehalten werden: Alldieweil im Teſtament N. deutlich verſehen / daß die Söhne / vnd jre Erben / den Töchtern / vnd jren Söhnen in ſucceſſione bonorũ ſolten vorgehen / vnd alsdann erſt die Töchter / vnd nach jhnen jhre Söhne / wann alle ohne

eheliche

Digitized by Google

ehelicheLeibeserben mit Tode verſchieden. Nun aber
iſt N. ſo vor ſeinem Bruder N. Todes abgangen / nicht
ohne eheliche Leibeserben verſtorben / welche auch N. bil-
lich ſuccediren, excluſis ſororum filiis: quod vel ex eo
ſatis intelligi poteſt quoniam & ſorores ipſę à ſucceſſio-
ne illorum bonorum, in caſum deficientium heredum,
ex maſculis, qui nondum evenit, ſed heredes adhuc
163 ſunt ſuperſtites, excluderentur. Quando † enim vna
perſona eſt excluſa, omnes ex ea deſcendentes excluſi
intelligantur: vt tradit *Angel. in §. reliquum verſ. ex diverſo. authent. de heredit. ab inteſt. venient Bald. in l. vltim. col. 1. C. de liber. præter. & in l. vltim. in fin. C. de Verb. ſignif. Alexand. conſ. 174. vol. 5. Cuman. conſ. 117. in pr. Decian. reſponſ. 3. n. 30. vol. 2.*
164 *& reſponſ. 13. n. 9. vol. 3.* De † natis verò ex fœminis exclu-
ſis, etiamſi mares ſint, quod & ipſi in perpetuum excluſi
cenſeantur: *text. eſt in c. 1. de ſucceſ. fratr. & in c. 1. §. hoc autem notandum. de his qui feud. dar. poſſ. Bald. in authent. ſi quas. C. de SSt. Eccleſ. Alexand. Socin. & Iaſ. in l. etſi hac. §. qui liberos. ff. de in jus vocand & in l. Gallus. § nunc de lege & ibid. Aretin. ff. de liber. & poſthum. Caſtr. & Salicet. in l. 1. ff. de condict. indebit. Angel. conſ. 321. col. 2. Socin. Iun. conſ. 30. nu. 49. volum. 1. & conſ. 2. num. 25. & conſ. 69. nu. 27. vol. 3. Matth. de Afflict. ad c. vn. n. 8.*
165 *& 25. de nat. ſucceſ. feud.* Etenim, in † acquiſitione feudorũ,
ſemper radix attendenda eſt: *Bald. in c. vnic. in fin. de duob. fratr. à capit. Inveſtit. Decian. reſponſ. 32. num. 1. volum. 1.* & ini-
166 tium † cuiuſq; rei ſpectandum eſſe dicitur: *in l. quod id. ff.*
167 *de donation.* cum † omne: quod derivatur, & tranſit, per
medium, ſapiat naturam radicis & medij, per quod
tranſit: *Bald. in conſ. 389. in princ. vol. 2. text. in l. in ratione. l. 1.*
168 *§. ſi filiæ. ff. ad Leg. Falcid. l. qui id. in pr. ff. de donation.* Vnde † in-
fectâ radice, inficiuntur omnia ex ea deſcendentia: *Bald. in l. vltim. col. 1. C. de liber. præter. text. in l. duobus. §. colonus. l. ſi duo. §. idem Iulianus. ff. de jure jur. l. nam origo. ff. quod vi aut clam. l. ſi colonus. ff. arbor. furt. cæſar.* & per conſequens,
deſcendens ex radice excluſâ, & ipſe excludendus erit:
169 *Decian. in reſponſ. 54. num. 36. vol. 2.* amputatâ namque †
radice, rami quoq; decidunt: *l. ſi viva. 3. C. de bon. matern.*
170 & † deſtructo principali, corruit acceſſorium: *Bald. in l. ſancimus. C. de teſtament. Bartol. in l. Iulianus. ff. de condic. indebit. & l. denique. §. ſed vtrum. ff. de minor. Afflict. in c. vnic. nu. 43. de natur. ſucceſ. feud. & c. vnic. n. 11. de ſucceſ. fratr. vel grad. ſucced.*
171 *in feud.* Cui ſuffragatur juris ratio, quod † nimirum ſur-
rogatum, vt eſt filius, ſapiat naturam ejus, in cujus locum
ſurrogatur, vt eſt mater excluſa: idemq, de vtroq; ſit ju-
dicium: *per l. cum qui. §. qui injuriarum ff. ſi quis cantion §. fuerat. Inſtit. de action. l. ſi donatæ. §. ſponſus. ff. de donat. int. vir. & vxor. l. 1. § hæc actio. ff. ſi quis teſtament. liber. l. ſi & rem. ibi: quia poteſt. ff. de petit. heredit. l. duobus. §. quod rem. ff. de jure-*
172 *jurand. l. filia 28. §. Titia ff. de condit. & demonſtrat.* neque †
plus juris in alium quis transferre poteſt: quàm ipſe ha-
bet: *l. nemo. ff. de R. I. cum ſimilib.*

Atque hoc argumenti genere ad demonſtrandum,
173 quod † matre excluſâ, à ſucceſſione, etiam excluſi ſint
ejus filij maſculi, vſi ſunt *Ander. de Iſern. Alvar. Prepoſ. Alex. de ſucceſ. fratr. Caſtrenſ. conſ. 421. col. 2. verſ. & primò probatur. vol. 1. Menoch. conſ. 400. num. 34. & ſeq. vbi illud aliis rationibus prolixè confirmat.* Quam ob cauſſam etiam valet iſta con-
ſequentia: filia eſt excluſa; ergo multò magis nepos: *Iaſ. in l. Gallus. § nunc de lege. n. 19. ff. de liber. & poſthum. Dec. conſ. 15. num. 2. Decian. reſponſ. 74. nu. 14. vol. 3.* Quod igitur de caſu
omiſſo afferebatur, in dubio ſaltem ſibi locũ vendicat:
huc non quadrat: cum ille, ſi non in ſpecie, ſatis in ge-
nere exprimatur: quod filij, & eorum heredes ſuccedere
174 debeant: & † pro ſpecialiter expreſſis habeantur, quæ
in genere continentur: *l. ſi quando. ff. de legat. 1. l. ſi chorus. ff. de legat. 3. l. item legato. §. item intereſt. ff. eod. Afflict. deciſ.*
175 *44. num. 11.* adeoque † generalis diſpoſitio, tantum
operatur, quod ad quamlibet ſpeciem, ſub ea contén-
tam, quantum operatur diſpoſitio ſpecialis, quod ad
ſpeciem in ea expreſſam: *l. omnes. C. de præſcript. trigint. annor. l. ſi duo. vbi Bartol. ff. de admin. tut. l. Gallus. §. & melius. verſ. vt inſtituens ff. de liber. & poſth. Tiraq. in repetit. l. ſi vnquam. in præfat. num. 118. C. de revoc. donat. & de legib. connubial. gloſ. 7. n. 89. Schrad. de feud. part. 10. ſect. 6. n. 14.* & eſt vulgata regu-
la, q̃ huc pertinet: † Quod ſufficiat, alicubi ſemel expreſ- 176
ſum reperiri, ꝙ plurium locorum & caſuum declaratio-
ni venit accommodandũ: *§. ex hoc tamen. verſ. ac nec. Inſtit. ad leg. Aquil. Bart. in l. vtrum ff. de petit. heredit.* & ꝙ vna determi-
natio reſpiciens plura, æqualiter illa determinet: *l. jã hoc jure. in pr. ff. de vulgar. & pupill. vbi Iaſ. n. 8. Idem in l. miles. §. decem. n. 4. ff. de re judic. & in l. Gallus. § quidã rectè. n. 6. ff. de liber. & poſth.* eandemq; conditionem ac qualitatem illis tri-
buat: *Bald. in l. ſed etſi quis. §. quæſitum. n. 4. ff. ſi quis caution & ibi Iaſ. n. 16. Canoniſt. in c. 1. commodat.* etiam in odioſis.
vt refert *Weſſenb. conſ. 42. n. 61.*

Accedit † hiſce, quod etiam prorſus omiſſus caſus, ꝓ 177
expreſſo habendus ſi quando taciti eſt eadem vis, quæ
expreſſi: vt notat *Iaſon in l. commodiſſimè num. 5. ff. de liber. & poſthum. per text. in §. illud. Inſtit pro ſoc atq; huc ſpectat l Gallus. §. & quid ſi tantum. ff. de liber. & poſthum. Oldrad. conſ. 224. iſta ſunt. verſic. nec obſtat. Signorol. conſ 14. ſupra ſcriptũ. col. vltim. Tiraquell. de retract. lib. 1. §. 2. gloſ. 1. num. 19. & in §. 19. gloſ. 1 num. 11. lib. eod. vbi multa ad hanc ſententiam adducuntur:*
& † expreſſionem ejus, quod tacitè ineſt, nihil operari 178
conſtat: *per l. 3. ff. de legat. 1. l. cõditiones de condit. & demonſtrat. l. non rectè. C. de fidejuſſor. Alexand. conſ 30. viſo themate. col. 2. verſ. nec adhuc. Rum. conſ. 169. n. 15. vol. 1. Pariſ. conſ. 110. n. 47. lib. 1. Ludov. Roman. conſ. 56. nu. 3. Weſſenbec. conſ. 7. num. 40.*
part 1. ac † proinde, pro expreſſo habeatur, ꝙ ex mente, 179
& intentione diſponentis colligitur *l. prætor. §. 1. & ibi gl. Bart. Iaſ. Alexand. ff. de nov. oper. nunc. Menoch. conſ. 95. n. 35. 36. Iohan. Petr. Surd. prolixè conſ. 145. n. 19. 20. & 21.* Die beſche-
hene vbergaben betreffend / antworten ſie / daß dieſelben
dem Vätterlichen Teſtament gemeß. dann auch vermöge
deſſelben ein Bruder dem andern würde geerbet haben.
Atq; † ab hac principali intentione, & cauſâ, illi actus 180
judicandi ſunt, vtpote q̃ ipſos ad ita agendũ movit: *Dd. in l. ſi quis nec cauſſam. l. rog. iſte. ff. de reb. credit. ſi cert. petat.* cumq;
† ad vnum certũ finem inducti & geſti ſint, non debeat 181
extendi ad alium: *Fulgoſ. Alex. Iaſ. in l. ſi convenerit ff. de jurisdict. omn. judic. Angel. conſ. 351. col. fin. Socin. conſ. 38. col. 11. verſ cæterum. vol. 1.* ſed ſecundum illum finem, atq, eo re-
ſpectu intelligi, quo facti ſint: *l. ſi quis domum. § quid tamen. ff locat. l. profectitia. §. fin ff. de jur. dot. l. debitor. §. fin. ff. ad Treb. Gravet. conſ. 16 n 3. vol. 1.* Nec † actus agentium intentioné 182
egredi debent: *l. ſi quid. 22. l. verum eſt ff. de furt. l. multum intereſt. C. ſi quis alter. vel ſibi. l. non omnis l ſi ego ff. ſi cert. petat. Gravet. conſ. 972. n. 25. vol 5. Petr. Greg. Syntagmat. li. 9. c. 5. n. 4.*

Vnd vber diß / ſo were damals den Bruders Töchtern
noch nit jus quæſitum, auch auff allen Fall / pro ſuo inter-
eſſe, jhre rechtliche einſage / reſerviert vnd vorbehalten ge-
weſen. Derwegen könte auch ſolches wider ſie nit ſtatt-
lich angezogen werden. Siquidẽ † in quavis materiâ conſide- 183
ratur habilitas perſonæ, in tẽpore, quo caſus, de quo q̃ri-
tur occurrit: *l. ſi dies appoſita. ff. quand. dies legat. ced. l. ſi alienum. §. in extraneis ff. de hered. inſtit. Dec. conſ. 40. col. 7. Decian. reſponſ. 86. n. 40. vol. 3.* & † pactiones, ſive acta facta inter a- 184
lias perſonas, aliis neq; prodeſſe, neque nocere poſſunt:
l. quæcunq; ff de Obligat. & action. l. inter ſtipulantem. §. alteri. ff. de Verb. Obligat. tot. tit. C. res inter alios act. c. cauſſam quæ. extr. de teſtibus.

Auß dieſen vnd andern vrſachen / vnd Rechtsgründen /
ex jure & facto zu faſſen / wollen die Bruders Töchter al-
lein ſuccediren, vnd den andern angegebenen Erben obſie-
gen / auch daß ſolches geſchehen / vñ ſie obſiegen / vnd vorge-
hen würden / von jhnen gäntzlich zum Rechten verhoffet
wird. Semper † enim durũ ac iniquum viſum eſt, eos in 185
bonis defuncti non ſuccedere, quos voluntas vltima, ſi-
ve teſtamentum; quos ordo ſucceſſionis: quos ratio ſan-
guinis, quos æquitas & lex ipſa naturæ ad illa vocat: *l. hac parte ff. vnde cognat. l. maximum vitium. C. de liber. præterit l. fin. C. quor. bonor. §. ſed nos. Inſtit. de SCt. Tertyllian.*

Weil man aber in dieſem allem gerne gewißheit haben wolte: Als wird gefraat: Erſtlich/ob/vnd wie ferne ſich N. Kinder/nemlich die Töchter/ſo er mit der erſten Concubin gezeuget/vnd per reſcriptum Imperatoris legitimiren laſſen: vnd dann die drey Söhne/ſo er mit der andern erzeuget/vnnd per ſubſequens matrimonium legitimiret ſeyn wolle/jhres Vatters Verlaſſenſchafft/nach geſtalt dieſes Falls/vnd der angezogenen privilegien/anzumaſſen haben mögen.

Vors andere: Weil die NN. Erben; Als Bruders Töchter/vermöge deß Großvätterlichen Teſtaments ſuccediren/vnd alle andere außſchlieſſen wollen: wird gefragt: Ob ſich Teſtament/nach gelegenheit aller vmbſtende/dahin könne verſtanden werden/daß darinnen auff den jetzo erfolgten Fall/deß verſtorbenen N. Bruders Tochter/vigore ſubſtitutionis, erben vnd der Schweſtern Söhne die ſonſt ab inteſtato, vermöge der privilegien, zur Erbſchafft gehörig/außſchlieſſen mögen?

Vnd dann vors dritte/wann die Söhne/Töchter im Großvätterlichen Teſtament/zu affter Erben eingeſetzt geweſen ſeyn ſollen/ob ſolches nicht alleine pro tacita pupillari ſubſtitutione zu achten: Welche mit der Söhne erlangtem mündigen alter erloſchen/vnnd derowegen nunmehr ferner in deciſione dieſer Sache nicht anzuſehen ſey.

Signatum 22. Februarij Anno 1599.

186 Churfürſtliche † Sächſiſche Schöppen zu Leipzig Vrthel hierauff.

Demnach ſprechen wir/rc. vnd erſtlich auff die erſte Frage vor Recht: Hat N. Anno N. ein Teſtament auffgerichtet; vnd nach dem er darinn verſehung gethan/wie ſein Weib/vnd ſeine Töchter abgefunden werden ſolten/ferner verordnet/daß er vornemlich nach ſeinem tödlichen Abgange/alle vnd jegliche ſeine Haab vnd Güter/ſo er an Lehen vnd Erbe/fahrend vnd vnfahrend/an Pfandſchafften/Widerkauffen/Bahrſchafften/bereitem Gelde/Kleidungen/Kleinodien/gülden Ketten/Ringen/Rüſtungen verlaſſen/auch ſonſten alles das ſich zu dem zieheu möchte/außerhalb/was er zuvorn/vnd jetzund ſeinem Weibe vnd Töchtern/durch Leibgeding:/vnd ſonſt verordnet/ſeinen Söhnen/vnd jhren Erben/zugeeignet/vbergeben/verreicht/vnd auffgelaſſen haben wolte/nach ſeinem Tode zu haben/zu beſitzen/zu genieſſen/zu gebrauchen/vnd wie mit jhrem eigenen Gute damit zuthun vnd zu laſſen/von männiglich vngehindert: Do auch einer oder mehr/vnter ſeinen Söhnen Todeshalben abgienge/deſſelbigen Theil/vnd Gut/an die lebendigen Söhne fallen/vnd die Töchter daran keine anfoderung haben: Were es aber ſache/daß ſeine Söhne alle/ohne eheliche Leibeserben/mit tode/von dieſer Welt verſchieden/vnd jhr keiner mehr beym Leben ſeyn würde/alsdann/außerhalben der legata, ſo er auff ſolchen Fall verordnet/alle vnd jede andere derſelben ſeiner Söhne nachgelaſſene Güter/es were Lehen oder Erbe/vnnd eigen/an jhre leibliche Schweſtern/vnd derſelben leibliche Söhne/nach anzahl der Schweſtern/der geſtalt kommen/vnd fallen ſolten/daß dieſelbigen ſeine Töchter/eine jede/jhres anfalls/zu jhren Lebetagen/für ſich ſelbſt genieſſen vnd gebrauchen/vnd nach jhrem Tode erſt/ſolche an jhre Söhne/vnd do eine/oder mehr/ohne leibliche eheliche Söhne verfallen würde/derſelbigen jhr anfall/an jhre andere Schweſter/vnd derſelbigen leibliche Söhne fallen ſolten: Alles nach fernerem Inhalt/obangezogenen Teſtaments: haben nun deſſelbigen Söhne ſämbtlich jhre mündige Jahr erreichet/die Väterlichen anererbeten Güter vntereinander getheilet/auch einer dem andern ſeinen Antheil/vor dem Königlichen Ampte auffgelaſſen/vnd nach deme N. der letzte vberlebende Sohn/mit zweyen Concubinen/ſo Baurenſtandes geweſen/Kinder gezeuget/vnd die eine/dero er zu letzt bey gewohnet/geehelichet: Iſt er nunmehr verſtorben/vnd hat von der erſten Concubinen eine Tochter/welche durch Keyſerliche befreyung: von der andern aber drey Söhne/ſo durch nachfolgende ehelichung/jhrer Mutter/ehelich worden/an einem: vnd ſeiner Schweſter Söhne/auch ſeines Brudern Töchter/am andern Theil/ſampt etlichen Lehen/vnd Erbgütern/nach ſich verlaſſen: So hat er alle ſeine Güter/bewegliche vnd vnbewegliche/ſo viel dero zu Erbe vnd Erbrecht gehören/er habe dieſelbigen gleich auß ſeines Vattern Teſtament bekommen/oder vor ſich ſelbſt erworben/auff jetzt gedachte ſeine drey Söhne/weil er ſonderlich/ewrem bericht nach/dieſelbigen in ſeinem Teſtament/auch zu Erben eingeſetzt/gebracht vnd verſellet/vnd haben ſeines Brudern Töchter/vnd ſeiner Schweſter Söhne/daran keine foderung.

Was aber die Tochter/ſo von der Concubin gezeuget/vnd durch ein Keyſerlich reſcript legitimiret worden/anlanget: Wo ferrn ſolche legitimation eher/vnd zuvorn/er die andere ſeine Concubinam, von dero die bemelten ſeine drey Söhne herkommen/geehelichet/geſchehen were/darfür ſichs auß ewer frage anſehen leſſet: So were er dieſelbige in vorerwehntem ſeinem Teſtament/darinn er mehrgedachte drey Söhne zu Erben eingeſetzt/zum wenigſten auch in die legitimen zum Erben ein zu ſetzen ſchuldig geweſen; vnd wo ferrner jhr weniger als die legitimen verlaſſen/ſo würde jhr dieſelbige billich erfüllet Vnd wiewol er/ewrem fernerm bericht nach/in ſeinem Teſtament/vorberürte ſeine drey Söhne auch in den Lehengütern zu Erben eingeſetzt/dieſelbigen auch ohne das/vnter den ehelichen Leibeserben/davon ſeines Vattern Teſtament meldet/mit begriffen; da aber demnach ewrem fernern anzeigen nach/die Landſtände der Fürſtenthumber NN. dergeſtalt privilegiret; daß jhre Lehngüter anders nicht/als auff die vierſchildige/die nemlich von Vatter vnd Mutter/jre vier Schilde dar thun vnd beweiſen könten/ab inteſtato kommen/oder auch durch vbergabe vnd Teſtament/welche ſonſten der Ritterſchafft/davon vermöge obangezogenen privilegien, auff zu richten vnbenommen/gebracht werden ſolten; ſo hetten ſich vorbenantes N. Söhne/derer Mütter Baurenſtandes geweſen/ſeiner Lehngüter nicht anzumaſſen.

Zum andern/vnd auff die andere Frage/ſprechen wir: Ob gleich die Landſtände der Fürſtenthumber NN. wegen der ſucceſſion ab inteſtato, in Lehngütern dergeſtalt privilegiret, daß zu föderſt die Söhne/vnd Enckel Mannliches geſchlechts: vnd wann dero nicht ſind/die Brüder/in dero mangel aber/die Brüders Söhne/vnd wo auch deren nicht weren/der Schweſtern Söhne ſuccediren ſolten. Dieweil aber dennoch in den bemelten privilegien darneben auch verſehen/daß einem jedern vnbenommen ſein ſolte/von Lehngütern Teſtament zu machen; jedoch/daß jmmer allwege ſolche Perſonen eingeſetzt würden/welche an jhren Schilde nicht mangelhafftig/vnd dann obbenanter N. in ſeinem Teſtament die Söhne/vnd jhre Erben/den Töchtern/vnd jhren Söhnen/vorgezogen: Daß alsdann erſt die Töchter/vnd nach jhnen jhre Söhne erben ſolten; wenn alle/ohne eheliche Leibeserben/mit Tode verſchieden/N. aber/ſo vor ſeinem Bruder N. Todes abgangen/nicht ohne eheliche Leibeserben verſtorben: ſondern drey Töchter nach ſich verlaſſen: So ſind jetzt bemeltes N. Lehngüter/ſo viel dero/auß ſeines Vattern Teſtament herrühren/auff vorbenantes ſeines Brudern Töchter kommen vnd gefallen/vnd ſeiner Schweſter Söhne haben daran keine foderung.

Zum dritten/vnd auff die dritte Frage/ſprechen wir: dieweil der teſtator, nicht allein ſeine Söhne/vnd jhre Erben inſtituiret; ſondern auch ferrner verordnet/wa[ſſ]er geſtalt/nach jhrer aller abſterben ſeine Töchter/vnnd derſelbigen Söhne ſuccediren ſolten:

ſolten: So iſt ſolche ſubſtitutio, nicht pro tacitâ pupillari, ſondern pro fideicommiſſariâ zu achten; vnd demnach mit der Söhne erlangten mündigen Jahren nicht erloſchen. Alles von Rechts wegen.

Gravis eſt caſus, qui à præclariſsimis JCtis, multis in Academiis ventilatus; tandemque etiam ad Rotæ Romanæ deciſionem devolutus; & adhuc ſub judice lis eſt.

CONSILIVM CXVI.

Quæſtio.

Num Imperatori conceſſum ſit, ac liberum, illa bona, quorum alienatio, in privilegiis antea datis, prohibita videtur, quocunq; titulo, vel contractu, in alios transferre?

SVMMARIA.

1 Species facti:
2 Status controverſiæ proponitur.
3 Privilegium, quod tranſivit in formam contractus, eſt irrevocabile, neque Princeps; neque ſucceſſor eius illud revocare poteſt.
4 Conceſſio Principis, quæ in contractum tranſivit, vel facta eſt per viam contractus irrevocabilis fit.
5 Similiter & privilegium conceſſum pro pretio, ſive pecuniâ, aut ſimili re, eſt irrevocabile.
6 Contra factum ſuum nemo venire debet.
7 Diſplicere amplius non debet, quod ſemel placuit.
8 Contractum violare non licet contrahenti.
9 Contrahere, licet ab initio voluntatis ſit, vbi tamen contractus eſt perfectus, neceſſitatis eſt.
10 Parti alteri, quando ius quæſitum eſt ſemel, ab ipſa invitâ, ne à Principe quidem auferri debet.
11 Natura docet, fidem eſſe ſervandam.
12 Nihil tam congruum eſt fidei humanæ, quàm ea, quæ ſemel placuerunt, ſervare.
13 Maximè inter Principes & nobiles, quorum pacta, & promiſſiones pro factis impletis habentur.
14 Principibus maximè convenit illud Pſalmi, 61. Semel locutus eſt Deus.
15 Princeps vnum calamum, & vnam linguam, non plures habere debet.
16 Princeps, ſicut lapis angularis, & polus in cælo, immobilis eſſe debet.
17 Summus Princeps ex pactis, contractibus, & promiſſionibus ſuis obligatur, illa firmiter obſervare, ſive contraxerit cum ſubditis, ſive non.
18 Contractus ſive promiſſiones Principum, ſunt longè fortiores, & firmiores ipſius legibus Principis.
19 Princeps, licet ſit ſolutus lege legis: attamen non eſt ſolutus lege contractus.
20 Etiamſi Deus ſubiecerit leges Principi: non tamen ſubiecit ei contractus.
21 Princeps, ex ſua promiſſione præciſè obligatur.
22 Princeps in conventionibus ſuis, vtitur iure communi, quo vtuntur privati.
23 Quia quod ad hoc attinet, Princeps conſideratur vt privatus.
24 Princeps præciſè ex ſuo contractu ſiue conventione obligatur, adeo, vt nec ea plenitudine quidem ſuæ poteſtatis contractum vel conceſſionem ſuam mutare, aut ius alteri quæſitum, tollere poſſit.
25 Princeps, non modò ius quæſitum, nedum quærendum ex contracto, auferre poteſt.
26 Nihil eſt, quod lumine clariore fulgeat, quàm recta fides, & obſervantia in Principe.
27 Ariſtoteles Alexandrum M. admonuit, vt promiſſa ſervaret, alias malum finem ſubſequuturum.
28 Promiſſio, de non alienando bona ſua; promittentem obligat.
29 Promiſſio eadem ratione ſubſiſtit, de non alienando extra certas perſonas facta.
30 Nobiles ratione ordinis Equeſtris, favore nobilitatis atque publicæ vtilitatis, ſunt digniores, privatiſque anteferendi.
31 Publica privatis ſunt favorabiliora.
32 Contractus emtionis, venditionis, locationis, & id genus alii, ſimpliciter & abſolutè ſunt iuris gentium.
33 Emendi, vendendi facultas, naturalis eſt libertatis.
34 Liberrimum cuique eſt, rem ſuam, cuicunque volet, vendere.
35 Contractum emendi & vendendi intercipere, fas prohibet.
36 Contractus, factus pro commodo, ſeu vtilitate Principatus, regni, imperii, vel ſubditorum firmus eſt, & non ſolum Principem contrahentem, verum ſucceſſorem etiam, ad eius obſervantiam obligat.
37 Princeps ſapientiâ & prudentiâ excellere præſumitur.
38 Contractus Principis, pro vtilitate regni & ſubditorum initus, præſumitur eſſe, quando is celebratus, vel conceſſio facta fuerit præſentibus, & conſentientibus Conſiliariis Principis.
39 Confirmatio nihil novi tribuit; ſed in omnibus, & per omnia ſecundum actum confirmatum intelligitur, reſtringitur, atque extenditur.
40 In contractu acceſſorio, omnes qualitates, pacta atque circumſtantiæ primi & principalis contractus recenſentur repetitæ.
41 Conſtitutioni præcedenti, per poſteriorem nunquam, niſi hoc expreſſè dicatur, cenſetur derogatum.
42 Rex, vel Princeps mandans, confirmans, vel concedens aliquid, contra id, quod ipſe obſervare tenetur, præſumitur circumventus, & ideo talis confirmatio non valet.
43 Privilegia, à iure communi exorbitantia, propriè & ſtrictiſſimè intelligenda ſunt.
44 Appellatione perſonarum, hominum, vel incolarum, ſecundum propriam & ſtrictam vocabuli ſignificationem, Status, ordines, Reſpubl. civitates, collegium, ſeu alia vniverſitas non comprehenditur.
45 Si iura vite defendere contra omnem perſonam: vel fieri procuratorem contra omnem perſonam, non venit vniverſitas vel Reſpublica: quia ſit interpretatio ſtricta, abſque iuris fictione.
46 Clauſula, & quoſdam alios, quæ æquippollet huic: Einem gebornen Herren/oder Edelmann/vnd ſonſten niemand ꝛc/ non comprehendit vniverſitates.
47 Nomine perſonæ non continetur civitas, vel Vniverſitas.
48 Publicæ vtilitatis cauſâ favoreq; libertatis, multa iure civili, contra iuris rigorem, & rationem diſputandi, admittuntur.
49 In illâ diſpoſitione, quæ odioſa eſt, ac communem impedit vtilitatem, vel ſervitutem introducit, appellatione perſonarum, Reſpublica non comprehenditur.
50 Ab obſervantia non eſt recedendum.
51 In omni diſpoſitione id habemus pro expreſſo, quod diſponens interrogatus veroſimiliter expreſſiſſet.
52 Verba privilegiorum ſtrictiſſimè ſunt intelligenda.
53 Vnio bonorum, non mutat naturam ſive ſubſtantiam, quoad ſtatum: ſed ſemper ſunt & manent eadem bona.
54 Alienare, ſeu in legem feudi peccare non dicitur is, qui ſubinfeudat rem feudalem.
55 Is habet ac tenet, cuius nomine bona tenentur, atque adminiſtrantur.
56 Declaratio Principis, vim conſtitutionis; ſeu legis obtinet.
57 Sicut condere & interpretari legem; ita & interpretatio privilegii, & beneficii, ſolius eſt Principis.
58 Rex vel dominus, non ſit deterioris conditionis, quam ſubditus vel vaſallus.
59 Contra propriam declarationem factumque ſuum, venire non licet.
60 Nemo iuvare ſe poteſt ex eo, contra quod ipſe facit.
61 Sed ex hoc ipſo oritur exceptio litis finitæ: Tu venis contra proprium factum.
62 Declaratio voluntatis non ſolum fit verbis, verum multò magis ipſis rebus, atque factis.
63 Immò facta fortiora eſſe cenſentur, ad declarandam hominis voluntatem, quàm ipſa verba.
64 Non intelligitur aliud actum, quàm quod in ſcriptura expreſſum eſt.
65 A diverſis & ſeparatis argumentum non rectè ducitur.
66 In iſtis caſibus, in quibus alienatio prohibetur, ſive à lege, ſive per teſtatorem, nedum perſonalis oritur obligatio: ſed etiam dominii translatio impeditur.
67 Contractus Principis, vel cuiuslibet alterius, habentis legis condendæ poteſtatem, legis vim obtinet.
68 Illa theorica, quæ aſſerit, contractum Principis, ſeu Regis, habere vim legis, intelligenda eſt, de contractibus initis; non de privilegiis, per viam contractus conceſſis.
69 Quod lex, vel Privilegium aliquod, non dicit, nec nos dicere debemus.

1 IM † Jahre 1508. hat König Vladislaus, deß Fürſtenthumbs groſſen Glogaw / ſamt deſſelben Stände / die von Prælaten, Ritterſchafft vnd Städte / gegen empfahung zehen tauſent fl. Vng. der Cron Böhmen einverleibit / der geſtalt / vnd alſo: daß ſie hinfürder / zu ewigen zeiten nimmermehr / von dem Könige zu Böhmen / noch jemands anders betränget / entwand / verſetzt / vergeben / noch einigerley anderer weyſe vertrucket / noch verkaufft ſollen werden; ſondern / bey der löblichen Cron Böhmen / vnd dem Fürſtenthumb Schleſſien kräfftiglich verbleiben. Weil aber dieſer Königlichen Freyheit zuwider / auff frembden bericht vnd angeben / bald hernacher / die Schlöſſer vnd Städte / Freyſtat / vnd Wartenberg / dem Hertzogen zu Münſterberg / pfandesweiſe eingethan / haben obernante drey Stände / die von Prælaten, Ritterſchafft / vnd Städten deß Glogiſchen Fürſtenthumbs ſämbtlich m / höchſtgedachten König Vladislaum, der vorigen begnadunge erinnert / vnd ſo viel erhalten / daß Mittwochs nach Apollonien An. 1511. ein ander Königliches privilegium, ſo wol denen von Städten / als dem Ritterſtande zum beſten außgangen / dannnen die vorige verpfendunge / ſo die Hertzoge von Münſterberg erhalten / nicht alleine caſſiret, vnd auffgehaben / ſondern auch ferner conſtituiret, vnd geſetzt worden: daß ernantes Fürſtenthumb groſſen Glogaw mit allen vnd jeglichen Weichbildern / Gebieten vnd zugehörungen / zu ſampt Jhrer Königl. Mayt. Erbleuten vnd pflegen / an Schlöſſern vnd Städten / nun vnd hinfort zu ewigen zeiten vnverrückt / vnd vnverpfendet / gantz oder ein theil / wie man erdencken mag / feſtiglich vnd ewiglich / als ein Leib / bey der Cron Böhmen / vnvergeben / bey einander bleiben / vnd nicht zutrennen laſſen.

Wie dann auch Jhre Königl. Mayt. vnd deroſelben Erben / oder folgende Könige zu Böhmen zuthun / nicht macht haben ſolten / mit angehefftter deutlichen derogation: Würde es aber / da Gott für ſey / dahin gelangen / daß der König zu Böhmen / auß vergeſſen / oder frembden bericht / irgend eine verſchreibung / dieſer begnadung entgegen / auß geben / verleyhen / oder jemands außbringen würde / bey den Königen zu Böhmen / ſolches / dieſer begnadunge / alle jhres lautes / gar keinen ſchaden zu tragen ſolte, nach fernerer beſage gemelten privilegij.

Ferner vnd zum dritten / haben die von der Ritterſchafft / mehrerwehntes Fürſtenthumbs Glog. ſich Anno 1513. verbunden / daß keiner vnter jhnen fürder keinem Geiſtlichen / Bürgern / oder andern / ſo der geburt nicht Adel / kein Lehn oder Erbgut verkauffen / noch verpfenden / noch zueignen ſolte: es were dann / daß der / oder die von Römiſcher Keyſerl. Mayt. geadelt / auffm Lande wonhafftig / mit dem Lande leidin / vnd ſich Adelichen hielte; wo es aber geſchehe / ſolte der Kauffer deß Geldes / der Verkauffer deß Guts die helffte / in die Königl. Cammer / die ander helffte dem Lande verfallen ſeyn.

Solches ſtatutum, haben die ſtatuentes ſelber durch nachfolgenden gebrauch / dergeſtalt erkleret vnd außgelegt: Wann gleich einer ein ſtück ſeines Gutes / oder ein gantzes Forwerck / einem Bürger / oder Bauren / verkaufft / vnd darauff nur etliche Zinſen / vnd wenig führen / jhme außgezogen / daß demnach ſolches durch angeregtes ſtatutum, nicht verbotten / noch für einige / in dem ſtatuto verbottene alienation zuachten. Item / es haben etliche Landſaſſen / mit jhren Bauerſchafften ſich dahin verglichen / daß ſie den Vnderthanen die Dienſte / Zinſen / vnd Robotten verkaufft / vnd dieſelben in perpetuum befreyhet / welcher actus auch für keine alienation der Landgüter / jhrem ſelbſt eignen angeben nach / zuachten: Weil die Herrſchafften / die Verreichung / vnd das directum Dominium behalten / vnd nichts minder / ſolche verkauffte / vnd befreyhete Baurengüter / von jhnen recognoſciret werden: Inmaſſen dann ſolcher exempel viel vorhanden: als Heinrich von Tzetzſchwitzſch mit dem Forwerg zu Fürſtenaw: Baſtian von Schwartz / mit den Bauren daſelbſten / Caſpar von Knobelsdorff mit dem Forwerg zum Neundorff im Freyſtädtiſchen / Leonhart von Scop / mit den Bauern zu Langen Heinersdorff.

Dieſem allem nach / hat König Ferdinandus das Fürſtenthumb Glog. dem Hertzog zur Lignitz / Stadthalters weiſe eingereumet: Welches auff anhalten d' Stände An. 44. widerumb abgelöſet / daſelbſt die von der Ritterſchafft / von den Städten ſich abgeſondert / vnd gegen erlegung 8000. fl. Vng. die beſtetigung / der obangezogenen privilegien, vnd vnter andern / auch dieſes erhalten:

Woferrn einer von Jhr Königl. Mayt. oder folgenden Königen zu Böhmen / was wider obgemelte Prælaten, Herren vnd Ritterſchafften erlanget hette / gethan / oder thun würde / daß derſelbe / wer der auch were / ſeines erlangten Rechtens / vnd verſchreibungen verluſtig / auch ſeines Gutes die helffte / in die Königliche Cammer / vnd die ander helffte den Herren vnd Ritterſchafften / verfallen ſeyn ſolte / vor eins.

Vors ander / daß die von der Ritterſchafft / die Glogiſchen Cammergüter / gegen erlegung einer gewiſſen pfandesſummen / auff fünffzehen Jahr / pfandesweyſe / innehaben ſolten.

Zum dritten / wird folgende clauſula hinzu geſetzt: Wir wollen auch den Prælaten, Herren / vnd Ritterſchafften / dieſe begnadung gethan haben / do nach außgang der 15. Jahr / oder da wir ſolche Rente deß Fürſtenthumbs zu vns wider löſen / vnd die / zu welcher zeit das wehre / wider verſetzen / verpfenden / oder erblichen weg laſſen / oder welcherley das were / in vnſern handen / nicht behalten wolten / daß wir ſolche Renten niemand wollen verſetzen / verpfenden / erblichen / oder ſonſten hinlaſſen / dann einem gebornen Herren / oder Edelmanne / ſo in dieſem Fürſtenthumb Glogaw / oder in vnſer Cron Böhmen / oder in derſelben zugehörigen Landen geſeſſen / vnd ſonſten niemandes anders / hohes oder nidriges ſtandes.

Nach verflieſſung der fünffzehen Jahr / haben Jhr Keyſerl. Mayt. etliche derſelben Cammergüter / den Städten Freyſtat / Grünberg vnd Güraw / eingethan / alſo / daß ſie gegen erlegung einer ſumma Geldes / auff gewiſſe Jahre die Cammergüter genoſſen / vnd dargegen das Capital, mit den Intereſſen, erloſchen. Welchs zwar / die von der Ritterſchafft geſochten / aber gleichwol kein mahl die hinterziehung der beſchloſſenen contracten erhalten mögen.

Es hat auch die Stadt Sprottaw / in contradictorio judicio Anno 58. erhalten / daß ſie zwey Dörffer haben kauffen mögen. In gleichem hat die Stadt Sprottaw / Anno 81. von dir Keyſerl. Mayt. etlich Geld vnd Zinſen erkaufft. Inmaſſen auch die von der Geiſtlichkeit zu Glogaw / ſo wol der Herr Abt zum Sagen / Item / die Stadt Freyſtatt gleicher geſtalt / die Gerichte / Rathschur / vnd andere Renten / ohne widerrede erkaufft / vnd vnterſchiedliche actus poſſeſſionis exerciret haben.

Weil aber die Keyſerl. Mayt. wegen deß jetzo eingefallenen vnd nun allbereit etliche Jahr hero continuirten Türckenkrieges genotdrängt / die vbrigen Cammergüter / eines theils zuverſitzen / eines theils erblichen hinzulaſſen: ſo ſind dieſelbigen in einen auſchlag / vnd billiche taxa gebracht / vnd zuverkauffen / außgebotten worden: Dabey befunden / daß der Keyſerl. Mayt. bequemer / vnd dem gemeinen nutze zutreglicher / wann etliche ſtücke zu den Städten geſchlagen / vnd dabey gehalten würden. Derwegen auch die Cammergüter zu Grünberg / in dem Erbkauff / der Stadt daſelbſt tradiret, vnd hingelaſſen. Jedoch mit dieſem reſervat, daß dieſelben Erbcammergüter bleiben / auch in recognitionem deſſen / ein Jährlicher ſtarcker Erbcammerzinß als 80. Thaler gereichet / ſo wol von dieſen / als den andern der Stadt Gütern / der Keyſ. Cammer in Schleſſien rechnung gethan ſolte werden. In gleichem haben Jhr Keyſ. Mayt. der Stadt Frey-

ſtatt

ſtatt eine Malzmühlen / auff etliche Jahr pfandesweiſe
hingelaſſen / mit dieſer condition, wie mit den Grünber-
gern geſchloſſen / daß ſie jährlichen der Cammer / von al-
lem der Stadt einkommen ſollen rechnung thun.

So iſt mit der Stadt Sprottaw / wegen etlicher Cam-
mergüter / auch ſo weit tractiret, daß die Keyſerl. Mayt.
Ihnen derſelben etliche daſelbſt pfandesweiſe hinzulaſſen /
allergnädigſt bewilliget. Darauff die von der Sprottaw /
gegen einem Interimsſchein / zehen tauſent Thaler erle-
get / die pfandesverſchreibung vollzogen / hinwidernmb
das Pfand ſampt den Vnderthanen jhnen angewieſen /
vnd von dem Königreich zu Böhmen / vnd deſſelben obri-
ſten Herren Landofficirern vnd Räthen / eine confirma-
cion verfertiget / dieſelbe mehr erwehnter Stadt Sprot-
taw eingeraumet / doch alſo: Daß ſie durch einen ſonder-
lichen Revers, maſſen von den andern Städten beſche-
hen / verſprechen vnd zuſagen müſſen / nicht alleine / von
den Pfandgütern / ſondern auch andern gemeiner Stadt
erblichen einkommen / der Keyſerl. Cammer in Schleſſien
Jährliche nachrichtung / vnd rechnungen zu vbergeben /
vnd alſo / die erlangte Cammergüter / zu gemeiner wol-
fahrt innehaben / verwalten vnd genieſſen. Es haben
aber die von dem Ritterſtande ſolche cõtractus geſochten /
vnnd durch allerley motiven dieſelben hindern wollen.
Derwegen die Keyſerl. Mayt. nach gehaltenem Rath /
mit deroſelben Herren obriſten Landofficirern / Recht-
ſitzern / vnd Räthen der Cron zu Böhmen / den Städten
das Poſſeſſorium zuerkant / auch darauff / denen von der
Sprottaw das bewilligte Pfand / ſo wol als denen von
Grünberg vnd Freyſtatt / zu vorhin beſchehen / einrennmen
laſſen.

Hierwider die von der Ritterſchafft / de ſuo jure pro-
teſtiret, das petitorium weiter vrgiret, vnd ſolche con-
tractus, nicht alleine zu reſcindiren, ſondern auch auff
den Inhalt angezogenen privilegij Regis Ferdinandi,
die Städte / vmb das Kauff vnd Pfandgeld zu ſtraffen
gebetten. Die Städte aber vermeinen / daß deren von
der Ritterſchafft vorgeben / vngeachtet / nach gelegenheit
dißfals ſie / beydes / bey den geſchloſſenen contracten, bil-
lich verbleiben; dañ auch künfftig / jhrer gelegenheit nach /
andere Cammergüter / dergeſtalt im Pfande / oder Erb-
kauff von Ihr Keyſerl. Mayt. an ſich zubringen / wolbe-
fugt ſeyn. Derowegen nun zuerwegen fürgebracht / vnd
ein rechtliches bedencken darüber mitzutheilen gebetten
worden / welches theil / mit billigkeit / dißfals ſich deß
Siges vnd Victorien zugetröſten / oder welchem Part in
erwegung der Glogiſchen privilegien, vnd anderer vmb-
2 ſtändigkeiten füglich beyfall zugeben. Es kan aber †
dieſe deliberation, in nachfolgende vnterſchiedliche zwo
fragen füglichen abgetheilet werden.

Erſtlichen: Ob der Keyſerl. Mayt. durch der Glogi-
ſchen Ritterſchafft angezogene privilegia, verſchrenckt /
derſelben Güter pfandesweiſe / oder im Erbkauff den
Städten daſelbſt / mit angezogenem reſervat, hinzu
laſſen.

Zum andern / ob die Glogiſche Ritterſchafft / die von
Städten / derer erlangten Güter halben / actione perſo-
nali, oder reali zubeſprechen befugt; oder die Städt derwe-
gen ſich mit der Ritterſchafft in Rechtfertigung einzulaſ-
ſen ſchuldig ſeyn.

Rationes dubitandi.

Nun leſſet es ſich anfänglichen anſehen / ſampt die
Landſtände jhres ſuchens / vnd begehrens einen zimlichen
ſchein deß Rechtens für zu wenden hetten; Sintemal an-
gezogenes privilegium Regis Ferdinandi, per viam cõ-
tractus, vnd gegen erlegung / acht tauſent fl. Vng. gege-
ben / vnd derowegen keines weges hintertzogen / noch revo-
3 ciret könne werden. Nam † certi & indubitati juris eſt,
quod privilegium, quod tranſivit in formam contra-
ctus, ſive, per viam contractus, conceſſum fuit, ſit ir-
revocabile, neque Princeps, vel ſucceſſor illius, illud
revocare poſſit, ſive illud conceſſum ſit ſubdito, ſive
extraneo: *Bart. in l. omnes populi. quaeſt. 3. in princ. ff. de juſtit. & jur. Alexand. in conſ. 129. lib. 2. Bald. in l. fin. C. ſi contr. jus vel vtilit. public. Bald. in l. qui ſe patris. C. vnde liberi. nu. 33. & ſeq. Alexand. in l. digna vox. C. de legib. Caccheran. deciſ. Pedemont. 139. num. 23. Gravett. conſ. 869 num. 7. & conſ. 963. num. 26. ad quod confirmandum videntur eſſe textus in l. 2. ff. de jure immunit. & in l. quod ſemel. ff. de decret. ab ordin. faciend. & inprimis in d. l. omnes populi. Franc. Pfeil. conſ. 105. num. 26. cent. 2. Modeſtin. Piſtor. conſ. 11. num. 34. vol. 2.* Ideoq; † traditum 4
eſt, omnem conceſſionem Principis, quæ in contractũ
tranſivit, vel facta eſt, per viam contractus irrevocabi-
lem eſſe: *Bald. cap. 1. de natur. feud. Laurent. Sylvan. conſ. 34. num. 29. lib. 1.* Similiter & † privilegium conceſſum pro 5
pretio, ſive pecuniâ, aut ſimili re, irrevocabile eſt: *Bald. in l. qui ſe patris. C. vnde liberi. Alber. Brun. conſ. 97. nu. 3.* Nam
in genere traditum eſt, † contra factum ſuum, neminem 6
venire debere: *l. poſt mortem. ff. de adoption. l. ſi creditoribus. C. de ſerv. pign. dat. l. filius. C. de revoc. his, quæ in fraud. credit.*
& † diſplicere amplius non debet, quod ſemel placuit: 7
c. quod ſemel. de Reg. Iur. in 6. In ſpecie autem: † quod cõ- 8
tractum violare non liceat contrahenti: *text. in l. ff. de pactis. & in l. 1. ff. de conſtitut. pecun.* quia † licet contrahere 9
ab initio voluntatis ſit, vbi tamen contractus perfectus
eſt, neceſſitatis eſt, *§. mandatum. Inſtitut. de mandat. l. ſi mandavero. §. fin. ff. eod. l. in commodato. §. ſicut. ff. commodat. l. quamvis. ff. de pignorat. action. l. ab initio. C. de nupt.*
Semel † enim alteri parti contrahenti, jus eſt quæſitum, 10
quod ab ipſâ invitâ, auferri non debet, ac ne à Principe
quidem, *vt latè deducit Gabriel. tit. de jur. quaeſit. alter. non tollend. Andr. Gail. lib. 2. obſervat. 56.* Et confirmatur ex eo:
† quod natura docet, iuvandam eſſe fidem. Hinc & 11
jure cautum reperitur: Nihil † tam congruum eſſe hu- 12
manæ fidei, quàm ea, quæ ſemel placuerunt ſervare:
l. 1. in princip. & ibi Br. Fl. & Dd. ff. de pact. l. quod ſemel. ff. de R. I. l. 7. in princip. ff. naut. caup. ſtabul. l. 1. in princ. ff. conſtit. pecun. l. 24. in fin. l. 26. §. 1. ff. depoſit. l. 1. §. quoties. ff. vti poſſid. l. 9. C. de pact. l. 10. ſi cert. petat. l. 5. C. de Obligat. cum ſimilibus.
maximè † inter Principes. & nobiles, quorum pacta & 13
promiſſiones, pro factis impletis habentur, juxta illud
Homeri: Iliad. 18. de Agamemnone loquentis:

Mox ſimul ac dictum eſt verbum, res ipſa parata eſt.

Andr. de Iſern. in cap. 1. verſ. hoc intelligendum. qui ſucced. teneant. Andr. Tiraq. tract. de nobilitat. cap. 20. num. 23. Convenit † 14
enim maximè Principibus, illud verbum Pſalmi, 61.
Semel locutus eſt Deus: *Bald. conſ. 327. prædic. col. 2. verſ. item varietas.* Item: Quod ſcripſi, ſcripſi. Item, illud Vir-
gilij *lib. 12. Æneid.*

Do, quod vis.

Vbi Servius: Benè, inquit, præſenti vſus es tempore:
Nam promiſſio in Diis, pro facto eſt. Debetq; † Prin- 15
ceps vnum habere calamum, & vnam linguam, nõ plu-
res: *Hyppol. de Marſil. Singul. 166. num 3. & paſſim Dd.* quia
ſcriptum eſt: quæ proceſſerunt de labiis meis, non fa-
ciam irrita: ac † Princeps debet eſſe immobilis, ſicut la- 16
pis angularis, & polus in cælo: vt aſſerunt *Bald. & Tiraq. dict. loc.* Ideoq; † ſummus Princeps ex pactis, contracti- 17
bus, & promiſſionibus ſuis obligatur; illa firmiter ob-
ſervare, ſive pacta vel contractus illi fuerint initi, cum
ſubditis, ſive non: *l. Cæſar. & ibi Bart. ff. de Publician. l. penultim. & ibi Bart. & Bald. C. de donat. inter vir. & vxor. Cyn. & Bald. in l. digna vox. C. de legib. Canoniſt. in c. quæ in Eccleſiarum de conſtitut. Zaſ. in l. 2. §. eodem tempore. ff. de Origin. jur. Socin. Iun. conſ. 126. num. 17. & 18. lib 3. Cephal. conſ. 58. n. 78.*
Immò † contractus, ſive promiſſiones Principum, ſunt 18
longè fortiores, & firmiores legibus ipſius Principis:
Bald. & Paul. de Caſtr. in l. 1. & ibi Iaſon num 12. ff. de Conſtit. Princip. Et † licet Princeps ſit ſolutus lege legis: attamen 19
ipſe non eſt ſolutus lege contractus, vel conventionis:
Cyn. Bartol. & Dd. in l. digna vox. C. de legib. Iaſon in l. 1. num. 4.

20 *Cod. de pact.* Sic † etiamſi Deus ſubjecerit leges Principi:
non tamen ſubjecit ipſi contractus: *Bald. in l. 2. C. de ſer-*
21 *vit. & aq. Iaſ. in l. 1. nu. 13. ff. de conſtit. princ.* Nam & † Prin-
ceps, ex ſua promiſſione, præciſè obligatur: vt dicit
22 *Bald. in cap. 1. de natur. feud.* Et † quod Princeps, in con-
ventionibus ſuis, vtatur jure communi, nempe, eo jure,
quo vtuntur etiam privati: *tradunt Bald. Iaſ. & alij com-*
muniter, in l. ex imperfecto. C. de teſtam. Dec. in cap. 1. num. 1. &
23 *ibid. Felin. num. 1. extr. de probat.* quia † quod ad hoc atti-
net Princeps conſideratur, vt privatus: *Sylvan. conſ. 34.*
24 *num. 28.* Adeoque † Princeps obligatur præciſè, ex ſuo
contractu, ſive conventione, vſque adeo, vt ne de ple-
nitudine quidem poteſtatis ſuæ poſſit venire contra ſuũ
contractum, promiſſa vel conceſſionem: neque jus al-
teri ex contractu, vel conceſſione ſua, quæ in formam
contractus tranſivit, quæſitum, tollere, auferre vel di-
minuere ipſi liceat: *Bald. in cap. 1. §. adhuc. col. 5. verb. item*
nota. de pac. juram. firm. Paul de Caſtrenſ. in l. digna vox. C. de
legib. Felin. & Dec. in cap. 1. extr. de probat. Gravet. tract. de an-
tiquit. tempor. part. 1. §. circa primam. num. 17. vbi ipſe atteſtatur
hanc opinionem communiter receptam eſſe. & conſ. 592. num. 54.
& 114. conſ. 135. num. 5. 7. Rummald. conſ. 49. num. 54. & ſeq.
Zaſ. conſ. 10. num. 5. Mynſing. reſponſ. 24. nu. 19. Decian conſ. 35.
num. 1. & ſeqq. vol. 2. quam communem eſſe Doctorum ſenten-
tiam, aſſerit Vaſq. de controv. illuſtr. cap. 26. num. 6. & plures
cumulat Burſat. conſ. 16. num. 45. & ſeq. & conſ. 78. num. 4. &
26 *conſ. 160. num. 11. & ſeq.* Quodque † Princeps, non mo-
dò jus quæſitum, verum etiam jus quærendum alteri ex
contractu tollere nequeat, tradit *Rutn. conſ. 36. num. 17.*
conſ. 69. num. 24. & conſil. 99. n. 7. lib. 3. Huc accedit, quod
26 alibi traditum reperitur: † nihil eſſe, quod lumine cla-
riore fulgeat, quàm recta fides, & obſervantia in Prin-
cipe: *l. inter claros. C. de Summ. Trinitat. & fid. cathol.* Et fer-
27 tur † Ariſtotelem admonuiſſe Alexandrum, vt promiſſa
ſervaret, aliàs malus finis ſequeretur: *Schurf. conſ. 7. lib. 1.*
Secundò, huic provincialium, ſeu ordinis Equeſtris in-
28 tentioni ſuffragari videtur. Quod † promiſſio, de non
alienando bona ſua, promittentem obliget: *per text. l. in*
ea. C. de condict. ob cauſſ. dat. l. ſi ita quis. §. ea lege. vbi latè Bart.
& Dd. ff. de Verbor. Obligat. l. fin. C. de reb. alien. Bald. in l. fin.
29 *C. de pact.* Eadem ratione † ſubſiſtit promiſſio, de non
alienando, extra certas perſonas facta: *Iaſ. in l. qui Romæ.*
§. coheredes. num. 19. 20. 21. de Verbor. Obligat. Dd. in l. volun-
tas. C. de fideicommiſſ.

Zum dritten / wird dieſe meinung geſtercket / daß / vermöge obangezogener Copien / die jenige handlung / vnd contract, ſo mit dem Hertzog zu Münſterberg geſchloſſen / hinterzogen: Dannenhero es das anſehen gewinnet / ſamb vielmehr diſe contractus, welche mit Bürgersleuten / vnnd privatis auffgerichtet / zu retractiren ſeyn ſolten.

30 Zum vierten / kan geſagt werden / es † militire pro ordine Equeſtri, favor nobilitatis, & publicæ vtilitatis. Denn / ihrem anzeigen nach; wann die Cammergüter / den Landſaſſen / gelaſſen werden: Alsdann können die vom Adel in Krieges vnd Friedenszeiten dem Könige zu Böhmen deſto ſtadtlicher / die Ritterdienſte / vnd onera militaria leiſten / ſo wol auff Krönungen / Reichs vnd Wahltagen demſelben auffwarten. Im gegenfall aber / wird der Adelſtand enerviret, von den Städten verdruckt / vnd angezogene dienſte vnd hülffen verhindert.

Ja / zum fünfften / ſind alte / vnd newe exempel vorhanden / wie das hin vnd wider die Rathspersonen / ſolche der gemeinen Stadt einkommen / dem Regiment entzogen / in ihre privatos vſus transferiret; dadurch gemeiner Bürgerſchafft abbruch geſchehen / vñ in verterb gerathen: Item es haben danherò die Städte vrſach vnd gelegenheit genommen / vbel Hauß zuhalten / vnd ſich in groſſe ſchuldenlaſt zuvertieffen: Auch der Keyſerl. Mayt. allerhand vngelegenheit / vnd ſchaden zuverurſachen. Derwegen dem Königreiche zu Böhmen viel nützlicher vnd erſprießlicher ſeyn wolte / wann ſolche Cammergüter / fürnehmen vermögenden vom Adel eingethan / vnd alſo allerhand ſchaden vnd nachtheil verhütet würde: idq; eò ma-
gis poſtulare juris ratio videtur, quod publica † ſunt 31
favorabiliora privatis, hiſque præferenda: *l. illud. C. vt*
inter. C. de SCt. Eccl. l. r. l. rempublic. cum notat. per Dd. ibidem.
C. de jure republic. lib. 11. l. vtilitas. C. de primipil. lib. 12.

Rationes decidendi.

At, re ipsâ diligentiſſimè perpensâ, ac benè examinatâ, non planè ſunt nulla, quæ, pro contractibus, ab ipſo Imperatore, & Rege Bohemiæ initis, ac ſententia deſuper, in poſſeſſorio lata, à Civitatibus Ducatus Glogovienſis proferuntur: ſed potius dicendum, & concludendum videtur, Cæſareæ Majeſtati, & Regi Bohemiæ, fuiſſe, & adhuc eſſe integrum ac liberum, prædicta bona, quocunque titulo, iiſdem civitatibus, vel vnire, per hypothecam, & antichriſin, locationem, ſive, ad certum, ſive ad longum tempus concedere.

Zum erſten / weil bekandt / vnd offenbar: quod † con- 32
tractus emtionis, venditionis, locationis, & id genus
alij, ſint juris gentium ſimpliciter & abſolutè: *§. jus au-*
tem civile. Inſtit. de Iuſtit. & jur. l. 5. ff. eod. l. juris gentium. in pr.
ff. de pactis. Bartol. in l. 1. ff. de contrahend. emt. Bald. ad rubric. C.
eod. quaeſt. 1. Fab. de Monte: tract. de emt. quaeſt. 1. in princ. nu. 4.
eſtque † emendi & vendendi facultas naturalis liberta- 33
tis: *Gravet. conſ. 6. num. 121. vol. 1. Menoch. de præſumt. lib. 3.*
præſumt. 130. num. fin. Fabian. de Mont in tractat. de emt. &
vendit. quaeſtion. princ. 1. num. 4. Moz. eod. tract. cap. 1. num. 22.
& ſeq. Immò † libertimum cuiq; eſt, rem ſuam vende- 34
re, cuicunque volet: *l. 1. C. commun. divid. vbi id notat Bald.*
Afflict. in rubr. Conſtit. Frider. de jure protimiſ. num. 8. Marc.
Mant. in l. dudum. num. 4. C. de contrahend. emt. Vnd ſagt
derowegen der Imperat. Valentinianus, *in l. 2. C. de præd.*
& omnib. reb. navic. lib. 11. quod † contractum emendi 35
vendendiq; intercipere fas prohibeat.

Zum andern / ſind die / von der Keyſerl. Mayt. mit den Städten auffgerichtete contractus, vnd vergleichungen nicht im Winckel / ohne genugſame erhebliche / vnd wichtige vrſachen auffgerichtet / vnd beſchloſſen: Dannenhero ſie auch dann dieſe præſumtionem für ſich haben / daß dieſelben dem Königreich zu Böhmen / vnd deſſelben Vnderthanen allerdings zum beſten auffgerichtet / auch derowegen für ſich ſelber kräfftig / vnd die Städte bey ſolchem ihrem Rechten / vñ jure acquiſito, zu ſchützen
ſeyn. Tum, quia † contractus, factus pro commodo, 36
ſeu vtilitate Principatus, regni, imperij, vel ſubditorum,
firmus eſt, ac non ſolùm Principem contrahentem, ve-
rum etiam ſucceſſorem, ad ejus obſervantiam, obligat:
Socin. Iun. conſ. 60. num. 35. lib. 3. Roland. à Valle, conſ. 3. n. 30.
vol. 1. & conſ. 45. num. 13. vol. 3. tum, quia † præſumitur 37
Principem, propter vtilitatem regni, & vel principatus,
aut ſubditorum, contractum aliquem, ſive conceſſio-
nem iniviſſe, quod Princeps præſumatur excellere ſa-
pientiâ & prudentiâ: *Iohan. de Imol. in Clement. niſi princi-*
palis. de reſcript. Dec. in c. quoniam. Abbas. num. 6. extr. de offic.
delegat. quinimò † contractum eſſe initum pro vtilitate 38
regni, & ſubditorum, probatur ex eo, quando ille con-
tractus celebratus, vel conceſſio facta fuerit præſenti-
bus & conſentientibus Conſiliariis Principis: *Socin. Iun.*
conſ. 60. num. 37. lib. 3.

Vnd dieſe meinung behelt zum dritten / diſſfals ſtatt / vnd platz / vngeachtet deſſen / wz die von der Ritterſchafft / pro fundandâ ſua intentione, ex privilegio Ferdinandi angezogen: Sintemal daſſelbe billich dahin verſtanden wird / daß dadurch / die Außländer / nicht zur verwaltung vnd beſitzung deß Regiments / vnd der Fürſtlichen Cammergüter zu laſſen: nicht aber / daß damit die alienirung deroſelben ſolte prohibirt vnd verbotten ſeyn: In anmerckung / daß dieſes privilegium Ferdinandi, ein vernewerung vnd confirmation iſt / deß fürgehenden Kö-

nigs

Digitized by Google

nigs Vladiſlai privilegien: Auch dannenhero demſelben
allerſeits gemeß gedeutet / vnnd verſtanden werden
muß. Es befindet ſich aber auß den fürgehenden privi-
legien Königs Vladiſlai, daß ſie gar nicht eden / von der
Cammergüter alienation: vnd / noch viel weniger / daß
denen vom Adel einige prærogativa gegeben / oder denſel-
ben vber die Städte / vnd Burgerſtande die Landesfürſt-
liche Obmeſſigkeit / als die Schlöſſer in den Städten /
ſampt dem zugehörigen Pflegen / vñ Dörffern / zubeſitzen /
zulaſſen: Sondern / das producirte privilegium Vla-
diſlai ſage / mit runden klaren worten: daß das Fürſten-
thumb groſſen Glogaw / mit allen vnd iegligen Weich-
bildern / Gebieten / vnd zugehörungen / zu ſampt Ihr
Keyſerl. May. Erbleuten / vnd Pflegen / an Schlöſſern /
vnd Städten / vnverwandelt / vñ verpfendet bey einander
bey d' Cron Böhmen verbleiben ſolle. Derwegen / daß fol-
gende privilegiũ Ferdinandi, auch alleine dahin zuverſte-
hen / daß die exteri, vñ frembde Herrſchafften außgeſchloſ-
ſen ſeyn ſolte: nicht aber / daß in caſu neceſſitatis, oder wan
die Cammergüter hinweg müſſen gelaſſen werden; denen
von der Ritterſchafft / die prærogativa für den andern ge-
geben / oder denſelben / vber die Städte zu regieren zuge-
39 laſſen werden ſolte. Tum; † quia confirmatio nihil novi
tribuit: ſed, in omnibus, & per omnia, ſecundum actũ
confirmatum, intelligitur, reſtringitur, atque exten-
ditur: *argt. c. quia diverſitatem. extr. de conceſſ. præbend. c. cum
dilecta. extr. de confirmat. vtil. vel inutil.* tum: quia privile-
gium Ferdinandi eſt acceſſorium ad præcedens privile-
40 gium Vladiſlai; &, † in contractu acceſſorio, cenſen-
tur omnes qualitates, pacta, atque circumſtantiæ, primi
& principalis contractus repetitæ: *l. triticum. juncta gloſ.
& ibi Bartol. num. 2. Iaſon num. 6. ff. de Verbor. Obligat.* tum;
41 † quia conſtitutioni præcedenti, per poſteriorem, nun-
quam cenſetur derogatum, niſi hoc expreſsè dicatur:
*argt. l. præcipimus. §. fin. C. de appellation. l. ſancimus. C. de
teſtament.*

Vnd dieſes hat zum vierten / vielmehr ſtatt / weil in
angezogenem privilegio Vladiſlai, folgende außdrück-
liche derogation zu befinden: Würde es aber / da Gott
für ſey / dahin gelangen / daß der König zu Böhmen /
auß vergeſſen / oder frembden berichte / irgents eine ver-
ſchreibung / dieſer begnadung zuentgegen / außgeben
würde / ſoll daſſelbe / dieſer begnadung / zu keinem ſcha-
42 den gereichen. Etenim clari, & indubitati juris eſt, †
quod Rex, vel Princeps, mandans, confirmans, vel con-
cedens aliquid, contra id, quod ipſe obſervare tenetur,
præ[illegible] Siquidem præſumtione juris, & de jure
circumve[illegible]: eaque ob cauſam talis confirmatio,
ſeu conceſſio, viribus careat: argt. eorum, quæ traduntur
*ad. l. digna vox. C. de legib. Roland. à Valle, conſ. 13. vol. 3. Weſ-
ſenb. conſ. 4. n. 36.*

Vnd zum fünfften / poſito, ſine præjudicio tamen
veritatis: Wann gleich durch angezogenes privilegium
Ferdinandi, die von der Ritterſchafft / im Glogiſchen
einige prærogativam erlangt / vnd hierdurch von den
Cammergütern andere / hohes vnd nidriges ſtandes auß-
geſchloſſen / könten ſie dennoch derſelben begnadunge diß-
43 fals / wider die Städte / ſich nicht gebrauchen: cum †
privilegia à jure communi exorbitantia, ſint propriè &
ſtrictiſſimè intelligenda: *gloſ. in verb. ordinarij. in c. literas.
de fid. presbyt. c. ſané. de privileg. Menoch. de arbitr. judic. quæ-
ſtion. lib. 2. caſ. 68. num. 46.* idque adeo procedit, vt non
extendantur ad caſum, habentem eandem rationem,
vel majorem. Sed certi, & indubitati juris eſt: quod
44 † appellatione perſonarum, hominum, vel incolarum,
ſecundum propriam & ſtrictam vocabuli ſignificatio-
nem, Status, Ordines, reſpubl. Civitates, collegium, ſeu
alia vniverſitas, non comprehendatur: *Bald. & Paul. de
Caſtrenſ. in authent. item quacunq. C. de Epiſcop. & Cleric. Bald.
in rubric. C. ad SCt. Trebellian. & in l. omnes populi. ff. de juſtit.
& jur. Felin. in c. cum te. extr. de reſcript. Gravet. in tractat. de
antiquit. tempor. p. 4. in princip. num. 149. Ludovic. Roman.
conſ. 400. num. 3. & conſ. 436. num. 2.* Faciunt huc tradita
per *Br. in rubr. C. ad SCt. Trebell* vbi dicit: quod † ſi juravi 45
te defendere, contra omnem perſonam: vel ſi feci pro-
curatorem, contra omnem perſonam, non venit vni-
verſitas, vel Reſpublic. quia fit interpretatio ſtricta, abſ-
que juris fictione. Idem firmat *Archidiacon. in cap. 2. de
reſcript. in 6. ſuper verb. tres vel quatuor*: vbi dicit: quod † 46
clauſula: & quoſdam alios: quæ æquipollet huic: einem
gebornen Herren oder Edelmanne / vnd ſonſten nieman-
des / non comprehendat vniverſitates: *Sic Bl. in cap. 1.
§. conventicula. 2. notab. de pac. jurejur. firm.* aſſerit: quod † 47
nomine perſonæ non continetur civitas, vel vniverſitas:
cum ponantur, vt diverſa. Quæ interpretatio hoc ca-
ſu, eò magis admittenda, quandoquidem † cam, & 48
veſitas publica, & favor libertatis ſuadet: cujus gratiâ
multa, jure civili, contra rationem diſputandi, ſive ri-
gorem admittuntur: *l. ita vulneratus. verſ. multa autem. ff.
ad leg. Aquil. l. ſi quis ingraveſcente. §. vtrum. ff. de SCt. Syllan.
c. abbate. propè fin. verſ. præſertim. de re judi. l. libertas. ff. de re-
gul. jur. l. Arrian. ff. de obligat. & action.* Dann wann die
Reſpublic. vnd vniverſitates außgeſchloſſen werden / vnd
den Städten frey ſtehet die Cammergüter an ſich zulöſen /
ſo verbleiben dieſelben Güter / einen weg wie den andern
Cammergüter / ſintemal die Glogiſchen Städte / je vnd
allewege / für deß Königs zu Böhmen Cammergüter ge-
halten / vnd noch de præſenti, dafür erhalten werden;
auch derowegen der Cammer Jährlichen rechnung thun
müſſen.

So werden auch vber diß / die Städte hierdurch er-
bawet / vnd deß gemeinen Landes nutz befördert: weil alle
provincien vnd Landſchafften / durch erbawung der
Städte / in gedeien vnd auffnehmen kommen / vnd dabey
erhalten werden.

Noch mehr / ſo können die Städte / im fall der noth /
nicht allein das gemeine Land / für Einfall der Feinde ret-
ten: ſondern je vermögender die Städte an Gütern ange-
ſeſſen ſeyn / je ſtärcker ſie dem Landes Fürſten die ordinar
vnd extraordinar hülffen / allewege leiſten vnd thun kön-
nen: In maſſen ſolches das werck an ihm ſelbſt durch das
gantze Römiſche Reich / vnd in Schleſien / ſo wol auch
bey andern nationen, vnd Ländern offentlich bezeugt.
Hiergegen iſt zu wiſſen / daß bey außſetzung deß Fürſten-
thumbs / die Herrſchafft vnd Fürſten / die Rathswahl /
vnd Gerichte der Städte; dann auch die gelegenſten
Güter vnd Dörffer / neben den fürnembſten Mühlen /
Heiden / vnd Wälden außgezogen / vnd zu ihrem Tiſch
vnd Cammergüter reſerviret. Dieſe Cammergüter
haben die Städte / neben der Ritterſchafft / bey dem Für-
ſtenthum ab / vnd Cron Böhmen / beſage Königs Vladiſ-
lai privilegij, erhalten.

Ferner iſt droben / verführlichen gemacht / daß der
Ritterſtandt ein Statutum auffgerichtet; Auch darüber
Königs Vladiſlai confirmation erlanget: Daß keinem
Bürger ein Landgut / es ſey Lehn oder Erb / ſolle verkauffe
od' zugeeignet werden: Welches die von der Ritterſchaffe /
ſo weit in mißbrauch gebracht / daß ſie hierdurch die Städ-
ten den Brewerbar / auff den Landgütern abſtricken /
vnd die in Städten mit verkauffung deß Holtzes / Ge-
dreides / Wollen / vnd anderen Sachen zum höchſten vnd
hefftigſten bedrangen.

Da nun vber diß alles / denen vom Adel / im Gloga-
wiſchen auch die Rathswahl / Obergerichte / vnd ander
Obmeſſigkeit / vber die Städte / neben den vbrigen / vnd
an den Städten naher gelegenen Dörffern / Mühlen /
Heiden vnd Wälden / oder was ſonſt zu den Cammergü-
tern gehöret / hingelaſſen / vnd davon die Städte / abge-
drungen ſolten werden / müſten ſie hierdurch frölich in
euſſerſtes verderben / vntergang / vnd in die beſchwer-
lichſte Dienſtbarkeit detrudirt vnd geführt werden. Der-
wegen ſolche begnadunge / ſo König Ferdinandus dem

Ritterſtandt wegen hinlaſſung der Cammergüter ge-
than / ſoviel mehr auff eintzliche Perſonen zu reſtringiren,
vnd wider die Städte / vnd reſpublicas keines weges zu
49 extendiren: Nam † in illâ diſpoſitione, quæ eſt odio-
ſa, ut communem vtilitatem impedit, vel ſervitutem in-
troducit, appellatione perſonarum, rempublicam non
comprehendi, certo certius eſt: *Alexand. conſ. 216. nu. 36.
lib. 2. Felin. in c. cum te. extr. de reſcript. & in c. dilectus. col. pen.
extr. de præbend. Gravet. in tract. de antiquit. tempor. part. 4. in pr.
Ludovic. Roman. conſ. 400. n. 3.*

Zum ſechſten / iſt auch droben angezeigt / daß auch in
contradictorio judicio, die Sprotter zwey Dörffer er-
halten / auch die von der Freyſtadt / vnd andere / ohngeacht
deß privilegij Ferdinandi, von der Keyſerl. Mayt. die
Rathswahl / neben andern Renten / jhrer gelegenheit
nach / erlanget / vnd alſo / per ſubſequentem vſum, &
obſervantiam, dieſes privilegium, eben dergeſtalt / in-
terpretirt. vnd außgelegt / daß hierunter die Städte vnd
50 reſpublicæ nicht begriffen: à † qua obſervantiâ non eſt
recedendum: *l. minimè. ff. de legib. latè Menoch. & per eum
allegat. conſil. 390. lib. 4. Gravet. conſ. 226. nu. 6. & conſ. 101.
n. 3. vol. 1.*

Zum ſiebenden / iſt zu Recht außdrücklich verſehen:
51 In † omni diſpoſitione id habeti pro expreſſo, quod diſ-
ponens interrogatus veriſimiliter expreſſiſſet: *vt notat gl.
ſingul. in l. tale pactum. de pactis.* quam ſequuntur, & pluri-
mum commendant, ac tam ad contractus, quàm omnes
alias diſpoſitiones, extendunt: *Bald. Paul. de Caſtro & Dd.
communiter in l. 1. C. quæ res pign. oblig. poſſ. Iaſ. in l. ſi extraneus.
n. 7. de condict. cauſ. dat. Alexand. conſ. 48. vol. 1. Dec. conſ. 407.
num. 7. verſ. ſecundò. Socin. Iun. conſ. 117. num. 5. vol. 1. Menoch.
conſ. 14. num 12 vol. 1.* Es würde aber Keyſer Ferdinan-
dus zur zeit deß gegebenen privilegij, ſich ſonders zweiffel
erkleret haben / daß dadurch von erkauffung der Cam-
mergüter / allein ſonderliche Perſonen / vnd nicht die
Städte / oder reſpubl. außgeſchloſſen ſeyn ſolten: Der-
wegen hat es noch an jetzo billich denſelben verſtandt vnd
meinung.

Vors achte / geſetzt / aber in præjudicium veritatis
nichts begeben: Etiamſi ſub prædicto privilegio, civita-
tes Glogovienſes eſſent comprehenſæ: attamen contra-
ctus, cum iiſdem celebrati, forent firmi & validi, at-
tento eo, potiſſimum, quod prædicto privilegio, vera
alienatio ejuſmodi bonorum, extra certas perſonas ſit
prohibita, vt patet ex verbis: In vnſern handen / daß
nicht behalten wollen.

Es können aber angezogene contractus, ſo dißfals die
Städte mit der Keyſerl. Mayt. geſchloſſen / oder künfftig /
in andern Fällen / ebener maſſen ſchlieſſen möchten / nicht
pro alienatione, eintzlichen gehalten werden: in betrach-
tung / daß in allen Fällen ſolche Cammergüter / jhrer na-
tur gelaſſen / zu den andern Cammergütern geſchlagen / vñ
von der Keyſerl Mayt als Cammergüter recognoſciret:
auch derwegen Ihr Keyſerl. Mayt. Jährliche rechnung
gethan müſſen werden / vnd alſo perpetuò bey Ihrer
Keyſerl. Mayt. handen ſeyn vnd verbleiben. tum, quia
52 † verba privilegiorum ſtrictiſſimè ſunt intelligenda:
*Carol. Tap. ad rubr. ff. de conſtit. Princip. cap. 6. num. 1. & ſeq.
Gravet. conſ. 828. num. 18. vol. 5. argt. l. 35. C. de inoffic. teſtament.
l. 2. § merito. ff. ne quid in loc. publ. l. 14. l. 16. ff. de legib. Dec. conſ.*
53 32. *num. 5. & conſ. 516. num. 27.* tum † quia vnio bonorum
non mutat eorum naturam, ſive ſubſtantiam, quoad
ſtatum: ac ſemper ſunt, & manent eadem bona: *Tiber.
Decian reſponſ. 17. n. 16. vol. 3. Pacian in tract. de probation. lib. 1.*
54 *c. 27. num. 57. & ſeqq.* tum † quia alienare, ſeu in legem
feudi peccare, non dicitur is, qui ſubinfeudat rem feu-
dalem: *c. vnic. § beneficium. ſi de feud. defunct. controverſ. ſit int.
dom. & agnat. c. vnic. § ſimiliter. de Leg. Corradi. Molin. in conſuet.*
55 *Pariſ. § 35. num. 16.* tum † quia is videtur habere ac tene-
re, cujus nomine tenentur ac adminiſtrantur bona: per
juris vulgatiſſima.

Zum neunten / kompt dieſer Meynung auch zu ſtatten:
daß die jetzige Keyſerl. Mayt. ſo wol / als die vorgehenden
Könige zu Böhmen angezogenes privilegium, auß rath /
der Herren Obriſten Landofficirern vnd Räthen / deß Kö-
nigreichs zu Böhmen / dergeſtalt erkleret / daß hierdurch
Ihrer Keyſerl. Mayt. vnverſchrencket ſeyn ſolte / den
Städten die Cammergüter / angezogener maſſen / hin-
zulaſſen: quæ † declaratio, vim conſtitutionis, ſeu le- 56
gis obtinet: *per text. l. final. C. de legibus.* Nam † ſicut & con- 57
dere, & interpretari legem, ſolius eſt Principis: *d. l. fin. C.
de legib. ibiq; Dd. communiter.* ita, multò magis interpreta-
tio privilegij, & beneficij Principis, apud ſolum Princi-
pem reſidet, & ab eo facta, obſervari debet: vt poſt *Dd.
vulgò latè tradit Carol. Tapia, ad l. vltim. ff. de conſtitut. Princip.*

Diß alles wird endlichen / vñ vors zehende auch beſtetti-
get durch derer / von der Ritterſchafft producirtes ſtatu-
tum, vnd deſſelben angezogenen erklerung: Denn / weil
die von der Ritterſchafft (vngeacht ſonſten kein Bürger /
oder welcher nicht Ritters art iſt / befugt ſeyn ſoll / Land-
güter zu kauffen) ſich dieſer Freyheit ſelber ſelbſt ge-
brauchen / daß ſie jhre Vorwerg / vnd Bauren / mit allen
nutzungen / einkommen / vnd zinſen / gegen gebührlicher
bezahlung / für dem Ampt auff laſſen / vnd jhnen nur das
directum dominium, vnd in recognitionem deſſelben /
etliche Erbzinſen zuvorbehalten / vnd alſo dergleichen
actus pro alienatione, venditione, ſeu hypothecâ nicht
achten: So wird je ſolches der Keyſerlichen Mayt. in
gleichem Fall / mit derſelben eigenthümblichen Gütern
zuthun / vnverſchrenckt ſeyn: ne † videatur Rex, vel do- 58
minus deterioris eſſe conditionis, quàm ſubditus vel
vaſallus.

Ja es kan dißfals denen von der Ritterſchafft / mit gu-
tem fug vnd recht opponiret werden die exception: Tu
venis contra proprium factum. Nam juris eſt non ob-
ſcuri † quod, contra propriam declarationem, factum- 59
que ſuum venire non liceat: *ſuper. allegat. l. poſt mortem. vbi
Bl. ff. de adoption. Tiraq. de retract. § 26. gloſ. 2. per tot. Decian.
conſ. 59. num. 20. vol. 2. Burſat. conſ. 157. num. 66. vol. 2. Cephal.
conſ. 30. num. 31. vol. 1.* neque † juvare ſe quiſquam poteſt, 60
ex eo, contra quod ipſe fecit: *l. cum proponas. C. de pact. l.
diſpenſatorem. ff. de ſolut. Bald. in l. falſus. num. 23. C. de furt. Bart.
in l. Pomponius. num. 11. ff. de negot. geſt. l. generaliter. C. de non nu-
mer. pecun.* Quin immò † ex hoc ipſo oritur exceptio litis 61
finitæ: Tu venis contra factum proprium: *Philip. Franc.
in c. 1. num. 21. fall. 28. de litis conteſtat. in 6.* neque † verò, 62
verbis ſolum fit declaratio voluntatis: *l. juris gentium. §
pactorum. vbi Dd. ff. de pact. l. ſi ita ſtipulatus § Chryſogonus. de
Verbor. Obligation.* Sed & multò magis rebus ipſis, atque
factis: *l. de quibus. vbi Br. Iaſon & Dd. communiter. ff. de legib. l.
Paulus reſpondit. ff. rem rat. haber. l. reprehendenda. C. de inſtit. &
ſubſtitut. c. intelligenda. extr. de verbor. ſignificat.* immò † facta 63
fortiora cenſentur eſſe, ad declarandam hominis volun-
tatem, quàm ipſa verba: vt, per *text. in c. dilecti filij de ap-
pellat. dixit Ambor. conſ. 302. num. 3. text. in l. ſi tamen. § ai qui.
ff. de adult. edict. l. vltim. ff. de divort. Gravet. conſ. 408. num. 5.
conſil. 415. num. 14. conſil. 624. num. 15. & conſ. 658. num. 7.*
Weil dann dem allerdings alſo / als iſt et hiergegen wenig
oder nichts / was oben in contrarium vorbracht worden.
Nam, primò negatur, nos hic verſari in terminis con-
tractus, inter Regem Bohemiæ, & ordines initi. Con-
trarium apparet ex formalibus diſpoſitionis, quibus
nuncupatur gratia, ſeu privilegium: Wir wollen dieſe
begnadunge gethan haben: cum † non aliud intelligatur 64
actum, quàm in ſcripturâ expreſſum eſt: *l. vltim. vbi Bl.
& Salic. C. falſ. cauſ. adject.* Deinde, non quæritur, an à
Rege Bohemię, privilegium, quod in contractum tranſ-
ivit, poſſit revocari: ſed, an tale, quale allegatur, vn-
quam extiterit, ſeu Provincialibus conceſſum fuerit.
Sic promiſſionem, de non alienando bona, extra cer-
tas perſonas, obligationem inducere, non quidem ne-
gatur: ſed, an eadem, reſpubl. & Vniverſitates comple-

ctatur,

ctatur, extendenda ſit, inprimis & valdè dubitatur.

Daß zum dritten / die mit dem Hertzog zu Münſterberg / vnd den Hertzogen zur Lignitz / beſchehene handlung retractiret, iſt darumb billich geſchehen / daß ſolche alienation, wider die Freyheit deß Fürſtenthumbs fürgenommen. Weil aber hernach die von der Ritterſchafft Anno 44. jhnen zum vortheil / von ſolchem privilegio ſo weit gewichen / daß ſie / die alienation der Cammergüter etlicher maſſen einräumet / ſo können dieſe actus, welche mit
65 den Städten fürgangen / nicht annulliret werden: cum † à diverſis, & ſeparatis, non rectè argumentum ducatur: *l. vltim. ff. de calumn. Pract. Pap. in form. appellat. à definit. verb. & in quantum ſit. n. 2. Mandel. conſ. 1. n. 13.*

Zum vierten / bleiben viel angezogene contractus, noch weiter bündig / kräfftig / vnnd beſtändig / vngeachtet deſſen / was de favore nobilitatis, vnd daß der Adelſtand in acht zunehmen / erinnert: Dann der Adelſtand freylich in ſeinen Ehren / würden vnd digniteten wol ſchweben kan / wann gleich den Städten zu gelaſſen wird eines / oder das ander ſtück von den Cammergütern zu genieſſen.

Daß zum fünfften die böſe Haußhaltung etlicher Städte prætendiret, iſt noch viel weniger in acht zu nehmen / weil dißfals die Keyſerl. Mayt. Ihr die Inſpection, vnd rechnung zu vorbehalten. Vnd ſind in dieſen vnd andern Landen / viel fürtrefflicher Städte exempla vorhanden / welche dem gemeinen beſten gar wol vorgeſtanden / vnd dergeſtalt zugenommen / daß gantze Landſchafften ſich derſelben erſprießlich zugebrauchen vnd zuerfrewen haben.

Betreffend nun / die ander Frage / haben zwar die Städte dißfals mit denen von der Ritterſchafft nicht contrahirt, oder wider dieſelben delinquiret. Dannoch ſind ſie der gedancken / daß ſie nicht alleine realem actionem, zu den Cammergütern / ſondern auch perſonalem, auff den verluſt der Güter / wider die contrahenten anzuſtellen / wol befugt / vnd berechtiget ſeyn.

Erſtlichen / propter verba privilegij Ferdinandi, quæ ſic habent: Setzen auch / da einer dergeſtalt von vns / oder den nachkommenden Königen zu Böhmen / was weder obgemelte Prælaten, Herren vnd Ritterſchafften / erlanget / wie obſtehet / hette gethan / oder thun würde / daß derſelbe / wer er wehre / ſeines erlangten Rechtens / vnd verſchreibungen / verluſtig auch ſeines Gutes die hälffte / in die Königliche Cammer / vñ die andere hälffte den Herren vnd Ritterſchafften / verfallen ſeyn ſolte.

Zum andern / ſo iſt in Rechte verſehen / vnd wird in gemein von den Rechtsgelehrten tradirt.
66 Quod † in iſtis caſibus, in quibus alienatio prohibetur, ſive à lege, ſive per teſtatorem, nedum perſonalis oritur obligatio: ſed etiam dominij translatio impediatur: *l. peto. §. fratre. l. cum pater. §. libertis. ff. de legat. 2. Natta conſil. 474. num. 9.*
67 Sed certum eſt † quod contractus Principis, vel cujuslibet alterius, habentis legis condendæ poteſtatem, obtineat vim legis: *l. penult. & ibi Br. Bl. C. de donation. int. vir. & vxor. l. Caſar. & ibi Br. Alex. & Dd. communiter. ff. de public. & in l. civitas. ff. ſi cert. petat.* Derwegen auch folgen wolte daß die Landſtände / dißfals realem actionem zu intentiren befugt weren.

Deſſen aber ohngeacht / kan mit gutem grunde / vnd beſtande deß Rechtens / auß voriger deciſion, geſchloſſen wer[illegible] / daß die Landſtände / wider die ernante Städte / weder actione perſonali, noch actione reali, zu verfahren befugt ſeyn. Vnd können oberwehnte ihre motiven leichtlichen abgelehnet werden. Vnd zwar / ſo viel das privilegium Ferdinandi anreiche / redte daſſelbe bey angezogenem Punct / nicht von der alienation der Cammergüter: ſondern / von den vorigen privilegien vnd ſtatuten, vnd fürnemlich / daß ſie von der Cron Böhmen nicht abgeſondert / oder anderer Herrſchafft vnterworffen werden ſolte. Derowegen dieſelben diſpoſition auff gegenwertigen caſum nicht zu extendiren.

Secundò negatur, promiſſionem de non alienando, hic per viam contractus fuiſſe factam, ſiquidem hoc nullibi apparet.

Tertiò, manifeſti juris eſt, † quod illa theorica, quâ 68
aſſeritur, contractum Principis, ſeu Regis habere vim legis, intelligenda ſit, de contractibus juris: non de privilegiis, per viam contractus conceſſis: vt tradunt *Dd. ad tit. de pac. Conſtit, in verb. pactiones, addit. ad Br. in dict. l. Caſar. ff. de publican.*

Quartò, hic eam, de quâ diſceptatur, alienationem, Privilegio Ferdinandi, nullatenus eſſe prohibitam, antè demonſtratum eſt. Quod igitur † lex, vel privilegium 69
non dicit, nos etiam dicere non debemus: *l. illam. C. de collation. §. conſideremus. authent. de triente & ſemiſſ. Eberhard. loc. à ceſſante ratione: & loc. à lege ceſſante. cum concordant.* Derwegen allhier intrepidè zu ſchlieſſen / daß die von der Ritterſchaffe / der angezogenen handlungen / vnd hierdurch erlangten Cammergüter halben / die Städte / neq; perſonali, neque reali actione zu beſprechen befugt: ſondern / die Städte ſich allewege / mit der exception: Tibi non competit actio, füglichen zu ſchützen / vnd zu gebrauchen haben. Salvo tamen cujuſcunque alterius, & rectius quidem ſentientis, judicio. Signatum.

CONSILIVM CXVII.

Thema.

De jure braxandi, ſive coquendi & vendendi Cerevisiam.

SVMMARIA.

1 Status Controverſiæ.
2 Ius braxandi, illis in locis, vbi Ius Saxonicum viget, pro ſummo regali reputatur, tam in civitatibus, quam pagis.
3 Civitates jure braxandi non aliter quam ex conceſſione Principis, & proviſione iuris Saxonici vtuntur.
4 In conceſſione, quantumvis generali, nunquam comprehenduntur regalia, niſi id in ſpecie actum appareat.
5 Regale illud iuris braxandi, ſub angariis & parangariis, plauſtrorum collationibus, & extraordinariis collationibus, continetur.
6 Ratione publicæ vtilitatis, lites inter partes ſopiendæ ſunt.
7 Lites, atq; res controverſæ, de iure dupliciter ſopiuntur, vel per amicabilem compoſitionem ſive tranſactionem; vel per Iudicis Sententiam.
8 Privilegium, per ſententiam definitivam confirmatum, poſtea non poteſt tolli vel in totum vel pro parte.
9 Non tantum quivis tertius pro ſuo intereſſe duobus litigantibus intervenire poteſt: adeò, vt iudex teneatur vnâ ſententiâ omnium trium litem dirimere.
10 Superior, ratione ſui intereſſe interveniens, reliquos ambos repellit.
11 Princeps ſi habeat rem communem cum alio, poteſt eam vendere, etiam altero invito: quod ſingulare eſt in principe, & notabile.
12 Etiamſi illi minima portio competeret.
13 Quod maxime procedit, ſi fiſcus inde vtilitatem percipiat.
14 Interpretatio privilegii Imperatori non ſolum ad requiſitionem partium, ſed alias etiam ex regiâ poteſtate competit.
15 Potiſſimum, quando de privilegio ſuper regalibus, quæ alias Supremo Magiſtratui competunt, diſputatur.
16 Privilegia ſtricti ſunt iuris, & quantum fieri poteſt, reſtringenda veniunt.
17 Maxime quando vergunt ad alterius detrimentum.
18 Conceſſio regalium, ſive per privilegium, ſive quocunque modo fiat, non valet, vbi in gravem Imperii læſionem tendit, ſtrictèq; intelligenda eſt.
19 Privilegium, quando ob erogationem certæ cuiuſdam pecuniæ ſummæ, aut ex peculiaribus meritis impetrantium,

proremuneratione conceditur, tum his caſibus non poteſt derogari privilegio.

20 Gratuita donatio, pro temporis circumſtantiâ reſtringi poteſt: cum ita donare, ſit potius perdere.

21 Privilegium, ex liberalitate conceſſum, ex quo dominium non transfertur, ex ſolâ voluntate Principis, etiam abſque cauſsâ revocatur.

22 Privilegium decimandi, monachis conceſſum, eſt revocatum, ex quo multum excreverant monaſteria, & Pontifex conceſſerat ab initio, quia modicum iis fiebat præiudicium, à quibus exigebantur.

23 Lex ut valeat, non tantum publicatio requiritur, eam ſpecificè à conſuetudine diſtinguens: ſed ut deinceps contra inobædientes allegari cum effectu poſſit, id eſt, ut ſubditos obliget, vſu etiam recepta eſſe debet.

24 Qui legem, vel privilegium vſu receptum dicit, probare tenetur.

25 Quod magis dicendum, eo caſu, quando contradictio continenter perpetuata, ex actis apparet.

26 Et in ſpecie, ſi privilegium non ſit acceptatum, tolli poteſt.

27 Privilegium ceſſat, quamprimum incipit eſſe damnoſum.

28 Privilegium exemtionis, quod graviter incipit lædere ſubditos, ſuperioris officio implorato, eſt tollendum.

29 Si ex privilegio, onus ab initio impoſitum, procedente tempore, iniquitatem contineat, officio iudicis eſt ſuccurrendũ.

30 A conſtitutione, ex cauſsâ ſupervenienti, receditur.

31 Privilegium, ex merâ liberalitate conceſſum, quodque in formam contractus non tranſivit, ceſſante cauſsâ impulſivâ extinguitur.

32 Quod in tantum verum eſt, ut ſemel ceſſante cauſsâ privilegii, omnino privilegium extinguatur, licet deinde cauſſa reviviſcat.

33 Privilegium concedentis revocatur, quando ex poſt facto ipſum lædit concedentem.

34 Idq; non modò, quod indubitatum eſt, declaratur, ſed etiam, maximè cauſsâ noviter emergente, in totum tollitur.

35 Cum per contradictionem perpetuatam, res, quoad Principem, adhuc ſit integra, adeoq; privilegium non modò declaratur, ſed & revocatur.

36 Ad regalia, contra reges ſucceſſores, præſcribenda, ſpecialis ipſorum voluntas requiritur.

37 In ſucceſſore dignitatis, extincta perſona concedentis, extinguitur privilegium, maximè, quando res eſt integra.

38 Feodo conſolidato, omnia privilegia, à Domino feudi conceſſa expirant.

39 Quod idem eſt, in iis, de quibus non poteſt quis in præiudicium ſucceſſoris diſponere.

40 Privilegium, ab vnâ parte petitum, quod non in contractũ abiit, à ſucceſſore dignitatis, pro libitu vel revocari, vel declarari poteſt.

41 Maximè, quando aliàs publicæ vtilitati derogaretur, privilegium ab anteceſſore, nimis generaliter conceſſum, vergens in præiudicium tertii, maximè ſucceſſoris regis, meritò revocatur.

42 Eoq; caſu, quando conceſſa ſunt inſolita, non modò declarationi & reſtrictioni, ſed etiam revocationi locus eſt.

43 Beneficia Principum, quam latiſſimè ſunt interpretanda; non obtinet quoad ipſum concedentem, ſive eius ſucceſſorem, qui poteſt interpretari, ut vult.

44 Per delictum amittitur privilegium.

45 Et in ſpecie privilegium amittitur, propter abuſum.

46 In tantum, ut abutens libertate, amittat libertatem.

47 Cæſarea Maieſtas, reiectis actis partium, ex ſua conſcientia, iuſtam declarationem pro libita facit.

48 Quando de mero regali & privilegio, ſive iure regio diſputatur, & controvertitur, eo caſu ſuppleri poteſt à Principe etiam ordine, ſive proceſſu iuris non obſervato.

49 In iis, quæ in arbitrio iudicis poſita ſunt, quando non ſtatim liquet, quid iuris: ſæpe media via electa, iudex etiam inferior dividit rem petitam æqualiter, vel compellit partes ad amicabilem compoſitionem.

50 Quod multò magis facere poteſt Princeps, interveniendo, vel declarando, maximè inter ſubditos, inter quos, etiam Princeps in cauſſa propria ius dicere poteſt.

51 Semper iudici in iudicando reſpiciendum, quid in ſimili, in vicinis locis obtineat.

52 Conſultatio de iure braxandi, quid æqua lance perpendendum veniat obſervatis circumſtantiis loci.

53 Milliare à Civitatibus Saxoniæ, & tam in Sileſia, quam Luſatia circa ius braxandi, introductum, obſervatur.

AUff der Römiſchen Keyſerl. auch zu Hungarn vnd Böhmen Königl. Mayt. gnädigſten per decretum von Höchſtermeldeter Jhr Mayt. Hof Cammer vns zukommenen befelch / haben wir nicht vnterlaſſen / (in maſſen auch zum theil zuvor ſchon præparatoriè von vns geſchehen geweſen) entlich / von den † Glogi- 1
ſchen Vrbarij oder Bräuwercks ſachen / fleiſſig mit einander zu conferiren, vnd gehorſambiſt / auffs genawiſte / als immer möglich / zuerwegen / wie dieſelben zwiſchen Land vnd Städten dort ſtrittige Sachen / am ehiſten vnd beſten / ſonderlich aber dergeſtalt zuentſcheiden; damit dem bono publico gedienet / beſtändiger fried geſchaffet / vnd höchſtermeldeter Jhr Keyſerl. Mayt. nicht allein nicht zu nahe gegangen / ſondern auch eine anſehenliche ſumma Geldes zu wege zu bringen / mittel gezeigt werden: Deren mittel man ſich anderer Orth in Schleſſien vnd Lauſitz / in hinlegung dergleichen ſtrittigkeiten folgents gleichmäſſig mit groſſem nutz / zugebrauchen haben möge. Vnd iſt demnach / anfangs gar kein zweiffel / daß Höchſtermeldete Jhr Keyſerl. Mayt. bey dieſem weſen vielfaltig / vnd hoch verintereſſiret ſeyn / auß folgenden Vrſachen.

Erſtlich / weil das Bräuwerck / oder jus † braxandi, 2
dieſer orth Landes / da Sachſen-Recht eingeführet / vnd gehalten wird / für ein hohes Fürſtliches Regal zu achten / ſo wol in den Städten / als auff dem Lande. Denn / ſo viel die Städte betrifft / iſt kein zweiffel / daß † dieſelbe die- 3
ſer orth Landes / mit dieſer Gerechtigkeit außgeſetzt ſeyn / vnd alſo das Braurecht anders nicht / als ex conceſſione Principis, & proviſione Juris Saxonici, vnd gemeiniglich gemeſſener weiſe haben: Deſſen auff jhre privilegia, wie auch auff das argumentum ab habitu, ad privationem gezogen: in dem andere Städte in Böhmen / Polen / vnd anderswo / wo nicht Sachſen-Recht vblich iſt / regulariter ſolch Rechte nicht haben; ſondern die Obrigkeit ſich deſſen gemeiniglichen ſelbſt thut brauchen: *Vide Landrecht lib. 2. artic. 26. & libr. 3. artic. 66. ibiq; gloſ. latina ſub lit. A. in fin. Pfeil. conſ. 203. per tot. Everhard. in loco à privatione. num. 2.* So viel das Land betriffe / iſt das Bräuwerck vnter dem gemeinen weſen / ſeine Güter zu genieſſen / vnd zu gebrauchen mit nichten begriffen: quia in † conceſſio- 4
ne, quantumvis generali, nunquam comprehenduntur regalia, niſi id in ſpecie agatur: *Sonsbec. tract. feudal. part. 8. num. 16. & ſeqq. confer Weſſenbec. conſ. 45. num. 39. & ſeqq.* Sondern es muß einer darüber entweder der Obrigkeit alte / oder newe conceſſion in ſpecie, oder ein verjährtes Recht / auß altem gebrauch haben: deſſen ad jura vulgata gezogen.

Wie dann in ſpecie, weiland König Ferdinandi Außſatzungen zwiſchen Land vnd Städten / in Ober Lauſitz von Anno 38. vnd dann zwiſchen Land vnd Städten der Schweidnitziſchen Fürſtenthumber / von Anno 45. in ſimili, vorhanden: daß nemlich / niemand derer Orth / ohn ſpecial conſens, eines Königs in Böhmen / newe Kretſcham auß zu ſetzen macht habe; ſo wol auch in ſpecie ſpecialiſſima, im Glogiſchen / die offterholete mandata diſſfals alle newigkeiten abzuſtellen / vorhanden; vnd alſo Jhr Keyſerl. Mayt. in vnzweiffelichem poſſes, das Bräwrecht / vor ein Fürſtlich Regal anzuziehen / vnd zu halten / befunden werden. Bevorab / weil im Brͤgiſchen / Oelßniſchen / Croßniſchen / vnd anderswo / von den Fürſten in Schleſſien das Bräwrecht vor ein Regal je vnd allweg gebraucht / vnd gehalten worden / vnd noch: Dahero denn Jhr Keyſerl. Mayt. als Obriſter Hertzog in Schleſſien / nicht deterioris conditionis ſeyn wird. Vñ kan ſolch † Regal füglich / vnter den angariis, & par- 5
angariis, plauſtrorum collationibus, & extraordinariis collationibus, begriffen werden: Sub his enim comprehenduntur ea, quæ ſpeciali loci conſuetudine regalibus annumerantur, neque tamen nominatim expreſſa ſunt, *in c. vnic. quæ ſint regal. vid. ibid. Borcholt. nu. 8. & ſeq. Henric. Roſenth. §. 72. vſq; ad n. 84.*

Vors andere / weil auff das Bier / ſo verkauffet wird / bey Land vnd Städten nunmehr in dieſen Landen ein erblich Biergeld geſchlagen iſt / ſo in fiſcum Regium inferiret wird. Daher / eben hierdurch die Bräwgerechtigkeit

keit: wann es ſchon an ſich ſelbſt kein Regal were / per
conſequens, zu einem Regal gemacht worden: Welches/
vmb ſo viel mehr in acht zunehmen / damit die darauff
geſchlagene Nutzbarkeit / alß compendium Fiſci,
nicht intervertirt, ſondern per illam præſtationem, die
Conceſſion zubrewen gleichſam mit recognoſciret wer-
de. Nu iſt aber gewiß / vnnd vnzweiffelich / daß in gegen-
wertigem zuſtandt / vnnd beharrender ſtrittigkeit / weder
bey dem Lande / noch bey den Städten / auch ratione des
Biergeldes / allenthalben richtigkeit gehalten werden kan:
dazu aber nicht allein / nach hingelegten ſtrittigkeiten deſtò
beſſer / wircklich zugelangen / ſondern auch / wann ein jeder
wiſſen wirdt / wie weit er des brewens berechtiget / oder
nicht / diß einkommen hoffentlich noch ferner zuvermeh-
ren ſein wirdt.

Vors dritte / weil auch / ratione pacis, & commodi
Subditorum, Jhr Kayſ. Mayt. ſolche langwirige ſtrit-
tigkeiten / auß Königl macht / mit eingreiffung / abzu-
6 kürtzen / wol befuegt / † vnnd ratione publicæ utilitatis, die
parten weß zuentſchengen ſchuldig ſeyn: *arg. l. ſi quando.
9. l. ædificia. 11. C. de oper. public. Dd. in l. item ſi verberatum.
15. §. item, ... rei vindicat.*

Vnnd weil dann hierauß der Kayſ. Mayt. intereſſe
vnzweiffelich, als iſt demnach zuſehen / welcher geſtalt /
7 am chiſten / vnnd beſten / dieſe † ſtrittigkeiten zuent-
ſcheiden / vnnd zu obgeſetztem Scopo zugelangen ſeyn
möchte. Beim Rechten ſeyn zweene wege / entweder
der gütlichen handlung; oder eines rechtlichen Auß-
ſpruchs: deren aber / einen / oder den andern abſonderlich
zugebrauchen / geſtalten ſachen nach / langweilig / zum
theil auch gefehrlich fallen würde. Die gütliche hand-
lung iſt vorhin durch anſehenliche Commiſſarien / auch
in beywesenheit Fürſtlicher Perſonen vorgenommen /
aber nichts ſchlißliches außgerichtet worden: Dahero
ſonderlich weil ſeithero wegen der Außfälle / vnnd ſonſt
die gemüter / beyderſeits ſchwiriger gemacht / geringe /
ja faſt keine hoffnung zuſchöpffen / daß die ſachen nach-
mals auff dieſen weg hinzulegen ſein ſolten: in erwe-
gung / daß doch ein jeder theil vber ſeiner meynung hal-
ten / vnter deſſen aber ihr Mayt. Intereſſe nicht genug-
ſam in acht genommen werden würde.

Zum rechtlichen Außſpruche aber zugelangen / würde
theils ſchwer / theils auch gefehrlich ſein. Schwer / würde
es ſein / weil weder die alte / noch newe in dieſer ſach / zwi-
ſchen den parten ergangene Satzſchrifften / noch zur
zeit nicht inrotuliret, vnnd ehe es hirzu zubringen / wo
nicht beyde / doch das eine theil zum wenigſten ferner ge-
hört zuwerden / bitten würde: Welches denn auch alſo
coloriret werden möchte / da es etwa nicht allerdings
abzuſchlagen: wie dann die erfahrung gewieſen / vnnd
die Acta zeugen / das von Anno 1530. vnterſchiedene
Compromiſſa auffgerichtet / aber doch die ſachen / zu kei-
nem Hauptvrthel gebracht worden ſein. Vnnd / den
fall zuſetzen / das ſchon heut dieſen tag die Acta rich-
tig compliret weren / vnnd darauff geſprochen werden
ſolte / ſo würde doch ohn zweiffel / auff ſolchen ſpruch ein /
oder das ander theil ſich der zu recht außgeſetzten benefi-
cien Leuterationis, reviſionis, oder dergleichen gebrau-
chen / vnd alſo das weſen noch in lengeren verzug kom-
men. Ja / wann ſchon ſolches alles beyſeit zuſetzen ſein ſol-
te / ſo würde doch den Außſpruch zugewarten / auch dem
Königl. Fiſco gefehrlich ſein: auß vrſachen / da vermög
König Ludwigs in actis geſtrittenen Privilegij den Städ-
ten / ſchlechtsweg / der vrbar vnnd kretſcham verlag / vber
die gantzen Weichbilder (auſſer deren / ſo vor König
Ludwigs Privilegio berechtiget geweſen) ſolte zuer-
kennet werden / ſo müſten alle die Güter ſo von der zeit
an der Königl. Cammer heimgefallen / vnnd hinwider
mit freyem Brewrechten verkaufft ſein / des brewens
ſich auch enthalten / vnnd / daß jhnen verkauffte Recht /
für newigkeit / angezogen werden: Daher die Königli-
che Cammer / wegen der gewehr / oder Kauffsvertretung /
viel behelligung zugewarten cùm † privilegium per ſen- 8
tentiam definitivam, confirmatum, poſteà non poſſit
tolli, vel in totum, vel prò parte: *gloſ. notabilis in Clement.
dudum. §. nec enim. verb. pacta. de Sepultur.*

Solte aber auch das privilegium Ludovici gar / per
ſententiam, oder ſonſt annulliret werden / ſo würden die
jenigen Städte / ſo nicht / mit andern / abſonderlichen pri-
vilegien, des Brewrechtens halben / verſehen ſein / re-
ſpectu der andern / zu kurtz kommen: auch da dem Lande
der Außſpruch zufallen ſolte / würde daſſelbe nachmals de-
ſto ſtercker ſich auff ein jus quæſitum, beruffen vnd nicht
zugeben wollen / daß jhnen zu nachtheil denen Städten ſo
ſonſt in ſpecie nicht privilegiret, auch die Meyle einge-
raumet würde. Dieſem aber / wie auch allem andern vn-
rath / ſo bißher bey dieſen langwirigen ſtrittigkeiten / Au-
genſcheinlich befunden worden / vnnd künfftig / da die ſa-
chen noch lenger alſo hangen ſolten / ehe mehr / alß weni-
ger zubeſorgen / kan durch einen dritten weg am bequemli-
ſten abgeholffen / dadurch die parten hoffentlich / wo nicht
in totum, doch in quotum, nach billigkeit befridigt / vnnd
der Königl. Cammer / nicht allein auß dieſem Glogi-
ſchen Fürſtenthumb / ſondern conſequenter auch / in an-
dern Fürſtenthümmern in Schleſien / vnd Laußnitz hof-
fentlich / vmb ein gar groſſes / vnnd auff etliche Tonnen
goldes / gefrommet werden; nemlich / wann die Kayſ.
Mayt. ratione multiplicis intereſſe, die parten verfo-
dern vnnd eine declaratoriam ergehen lieſſen / wie / vnnd
welcher geſtalt / künfftig / ein / oder ander theil ſolches
Brewrechtens / als einer gnaden Conceſſion ſich gebrau-
chen ſolten. Zu ſolchem dritten wege könten ihr Mayt.
füglich wolgelangen / aus nachgeſatzten vrſachen red-
tens: quia, † non tantum quivis tertius, pro ſuo intereſ- 9
ſe, duobus litigantibus, intervenire poteſt: adeò, ut
judex teneatur, unâ ſententiâ, omnium trium litem di-
rimere: *Alciat. ad l. Nerva. 31. ff. depoſit. Alexand. in not. ad
Bart. in l. is à quo. 57. ff. de rei vindicat. Felin. & Imol. in c. cum
ſemper. extr. de ſentent. & re judic. Menoch. conſ. 488. volum. 5.
Geil. lib. 1. obſervat. pract. cap. 70. num. 15.* Sed etiam, quia
† ſuperior, ratione ſui intereſſe, interveniens, reliquos 10
ambos repellit: *ut tradunt communiter Dd. in l. à quo. 58. ff.
de rei vindic.* &, in † ſpecie, ſi Princeps habeat rem 11
communem cum alio, poteſt eam vendere, etiam al-
tero invito: quod ſingulare eſt in principe, & notabi-
le: *per l. 2. C. de comm. rer. alien. l. 1. C. de vendit. rer. fiſcal. lib. 10.*
etiamſi † illi minima portio competeret: *gloſ. in d. l. 2. arg.* 12
d. l. 1. quod † maximè procedit, ſi fiſcus inde utilitatem 13
percipiat: *Bartol & Iohan. à Platea in d. l. 1. C. eod.*

Welches in gegenwertigem falle / vmb ſo viel mehr
ſtadt hat / vnnd ihr Mayt. als Supremus interve-
niens, ratione ſui intereſſe, eingreiffen kan / weil von
einem ſolchen Regal gezancket wirdt / welches vnzweif-
felich / kein theil anders / als eine gnaden Conceſſion,
anzuziehen hat. (auſſer deren / ſo es ſonderbar gekaufft /
vnnd daher / ex contractu oneroſo, ein beſſer Recht
haben möchten) Jtem / weil zubehauptung ſolches
zancks / von beyden theilen / vornemlich / vber der inter-
pretation König Ludwigs Privilegij geſtritten wirdt.
Deſſen † interpretation denn ihr Kayſ. Mayt. nicht 14
allein / ad requiſitionem partium, ſondern auch ſonſt /
aus Königl. macht / bevorſtehet: *argument. l. fin. C. de
legib. c. cum veniſſent. extr. de iudic. ibique communiter. Dd.*
ſonderlich / wenn ein † privilegium, vber den Re- 15
galien / ſo ehn deß / der hohen Obrigkeit zuſtehen / ſtrit-
tig gemacht wirdt: *ut tradit Matth. de Afflict. ad deciſ.
c. unic. quæ ſint regal. in verbo. niſi quæ ſpecialiter. num. 58.*
Jn ſpecie aber / kan ſolch eingreiffen / in gegen-
wertigem fall / füglichen geſchehen / dadurch / das
König Ludwigs Privilegium durch eine declara-
toriam ſententiam, (zwar nicht gantz annulliret, noch
beſeit geſetzt / ſondern / vmb mehrers glimpffs wil-

len) wie es jhr Kayſ. Mayſ künfftig gehalten haben wol-
le/ reſtrictivâ interpretatione erkleret werde: vnd ſolches
auß nachfolgenden Rechtsgründen.
16 Erſtlich/ weil die † Privilegia, ohn diß/ ſtricti juris,
vnnd engen verſtandes/ auch/ ſo viel möglich/ zu reſtrin-
giren ſein: *ut tradit Bart. in l. tulianus num. 5. ff. de condict. in-*
17 *debit.* maximè, † quando vergunt ad alterius detrimen-
tum: *latè Carol. Tap. ad rubric. ff. de conſtit. Princip. cap. 6. per
tot.* vnnd in ſonderheit/ *ac ſpecialiſſimè tradunt Dd. conceſſio-
nem regalium ſtrictè intelligendam. Roſenthal. in Synopſ. jur. feu-
dal. § 17. Herm. Vultei. lib. 1. de feud. cap. 9. n. 21.*
Vors andere: das noch mehr iſt/ ſo ſein die Rechts-
18 gelehrten in dem einig/ quod † conceſſio regalium, ſive
per privilegium, ſive quocunq; modo fiat, non valeat,
ubi tendit in gravem Imperij læſionem: *arg. c. intellecto. 33.
extr. de jurejurand. Roſenthal. d. tract. cap. 5. § 6. Marc. Anton.
Peregrin. tractat de jure & privileg. fiſc. lib. 1. cap. ultim. num. 74.
Tapia ad l. final. ff de conſtit. Princip. p. 2. cap. 9. nu. 33. & ſeqq.*
Nun gehet aber König Ludwigs privilegium, in dem es
indefinitè den Städten den vrbar gibt/ darumb der
Cron/ vnd jhren Regalien zuſchaden/ weil dadurch den
ſuccesſoren, vnd nachfolgenden Königen gleichſam die
Hende gebunden werden.
Sonderlich/ weil auch fürs dritte/ gar nicht zubefinden/
19 das † ſolch privilegium König Ludwigs/ entweder ge-
gen einer vergnügung einer anſehenlichen ſumm geldes
oder gegen ſondern meritis impetrantium, pro remune-
ratione, gegeben: quibus caſibus non poſſe derogari pri-
vilegio *tradunt Dd. quos latè allegat, & ſequitur Tapia, in d. l.
fin. ff. de conſtit. Princip. part. 2. cap. 9. num. 11.* ſondern es iſt/
aus lauterer gutwilligen freygebigkeit alſo erfolget: Da-
heres auch nicht in vim contractus, ſondern bloß/ als
20 eine † gratuita donatio, angezogen/ vnnd mit gutem fug
rechtens/ nach jtziger zeit laufften/ vnnd gelegenheit/ re-
ſtringiret werden kan: cùm, ita donare, potius ſit perde-
re: *argt. l. filiusfamilias. 7. in fin. princ. ff. de donat. l. 1. ſed etſi
non mortis. ff. de tutel. & ration. diſtrahend. Maſcard. de probat.
concluſ. 554. nu. 2. & 3 faciunt quæ tradit Alciat. reſponſ. 7. n. 8.*
21 *lib. 4.* &c, † in ſpecie, quod privilegium ex liberalitate
conceſſum ex quo dominium non transfertur, poſſit, ex
ſola voluntate Principis, etiã abſq; cauſsâ, revocari, *tra-
dunt Dd. quos latè allegat & ſequitur Carol. Tapia, ad d. l. final.
part. 2. cap. 9. num. 56.*
Bey deme/ vnnd/ vors vierdte/ gegen jtzigem zuſtand
des Landes/ da in Städten/ vnnd Dörffern/ gegen jener
zeit/ eine weit gröſſere menge Volcks vorhanden/ auch
ſonſt alle ding/ weit in einen andern zuſtande gerathẽ ſein:
da/ nicht allein ſchwer fallen würde/ wenn die Städte/
die gantzen Weichbilder mit Bier verſehen ſolten: ſon-
dern da auch/ (wie hienieden geſagt werden ſoll) eine ſolche
außtheilung wol/ nach gegenwertiger zeit gelegenheit
zumachen/ bey deren/ die Städte/ vnnd andere/ ſo es
berechtiget/ das jhre genieſſen/ vnnd gleichwol jhre Kayſ.
Maye. noch ein anſehenliches/ in andere wege verlaſſen/
vnnd daraus eine ſtattliche ſumm geldes einheben kön-
nen: *argum. eorum, quæ in ſimili tradit cap. ſuggeſtum.
22 extr. de decimis.* ubi † Privilegium decimandi, mo-
nachis conceſſum, fuit revocatum, ex quo multum
excreverant monaſteria, & Pontifex conceſſerat ab ini-
tio, quia modicum præjudicium fiebat eis, à quibus exi-
gebantur. Inmaſſen denn ſolches in ſimili, mit den O-
bergerichten Maltzmühlen, vnd dergleichen im Freyſtei-
niſchen practiciret worden/ vnd mehr/ als man anfangs
glauben können/ außgetragen hat. Vnd ob hergegen ge-
ſagt werden wolte/ das dieſelben ſtück noch vnvergeben ge-
weſen/ dißfals aber/ ein jus alteri quæſitum, vnd alſo ratio
diverſitatis, vorhanden: ſo iſt doch darauff zu antworten/
nemlichen.
Das vors fünffte diß Privilegium Ludovici nie in
eſſe, noch in wircklichen kräfften kommen/ ſondern/ ob es
wol Anno 1519. Datirt, auch Anno 1520. von dem da-
maligen Haubtman im Glogiſchen publiciret, daß es
gleichwol biß auff dieſe ſtunde/ wie die acta außweiſen/ nie
zugelaſſen/ ſondern alsbalde/ vnnd in continenti wider-
fochten worden: daher es/ quoad effectum, in ſuſpenſo
blieben/ vnd/ vmb ſo viel füglicher/ als perpetua litis ma-
teriâ, interpretando, auff gewiſſe maſſe reſtringiret werden
kan. Ad id † autem, ut lex valeat, non tantum requiri- 23
tur publicatio, quæ eam ſpecificè à conſuetudine diſtin-
guit: *Menoch. conſ. 450. nu. 29. vol. 5. & conſil. 670. n. 33. & ſeqq.
vol. 7.* Sed, ut deinceps, contra inobædientes, allegari
poſſit cum effectu, hoc eſt, ut ſubditos liget, debet etiam
uſu recepta eſſe. Nu befindet ſich zwar/ das ſolch privile-
gium publiciret, aber nicht daß es in brauch jemals kom-
men ſey/ vnnd vermög/ deſſelben die Landtkretſcham/
in den Weichbildern/ ein jeder/ in ſeiner Weichbildt
Stadt/ das Bier geholet habe: Daher die Städte in
petitorio/ doch endelich würden beweiſen müſſen/ daß das
privilegium in vbung kommen: qui † enim legem, vel 24
privilegium uſu receptum dicit, probare tenetur: *Me-
noch. dict. conſ. 450. n. 30. & ſeq. & dict. conſ. 670. nu. 39. & ſeqq.
& lib. 2. præſumt. 11. ubi vide per tot.* quod † magis dicendum 25
eſt, hoc caſu, ubi contradictio cõtinenter [illegible]tuata, ex
actis apparet: *ut, in facti ſpecie apud Menoch. conſ.* [illegible]. &c, † in 26
ſpecie, ſi privilegium non ſit acceptatum, tolli poſſe,
concludit *Felin. in c. novit. extr. de judic. limit. 7.*
Vors ſechſte/ ſo iſt auch vorſtehenes rechtens/ quod
† privilegium ceſſet, quam primum incipit eſſe damno- 27
ſum: *argum. l. ex facto. ff. de vulgar. & pupill. ſubſtitut.* &c, † in 28
ſpecie, privilegium exemtionis, quod graviter incipit
lædere ſubditos, ſuperioris officio implorato, eſt tollen-
dũ. *Dd. in c. quanto. extr. de cenſib. Dec. conſil. 334.* &c, ſi ex † pri- 29
vilegio, onus ab initio impoſitum, procedente tempore,
iniquitatem continet, officio judicis eſt ſuccurrendum:
*ut volunt Afflict. in conſtit. ea, quæ ad decuſſ. col. 1. Tap. dict. tract.
part. 2. c. 4. n. 20. pag. mihi 261.* Unde etiam † à conſtitutio- 30
ne, ex cauſsâ ſupervenìente, receditur: *c. non debet. extr. de
conſanguin. & affin.* vnnd iſt ſonderlich wol zumercken/
daß die Rechtslehrer einhelliglich ſagen/ quod † privile- 31
gium, ex merâ liberalitate conceſſum, quodq; in formâ
contractus, non tranſiit, ceſſante cauſsâ impulſivâ, ex-
tinguatur: *Alexan. conſ. 14. n. 3 lib. 1. Corn. conſ. 227. lib. 2. Bar-
bat.* [illegible] *& 55. lib. 4.* quod, † in tantum verum eſt, ut, ſe- 32
mel ceſſante cauſsâ, privilegii, omnino privilegium ex-
tinguatur, licet deinde cauſſa reviviſcat: *Tiraq. in tract. ceſ-
ſante cauſsâ. part. 1. n. 45. Aegid. Bellamer. in c. poſt translatio-
nem, extr. de renunc.*
Nun iſt aber gewiß/ daß die cauſſa impulſiva König
Ludwigs privilegij keine andere geweſen iſt/ als daß die
Bürger in Städten/ bey leiblicher häußlicher nahrung
bleiben möchten: Dahero nicht zu zweiffeln iſt/ daß/ wenn
nachmals/ ſolche mittel getroffen werden können/ dadurch
die Städte/ bey leidlicher nahrung erhalten werden/
das vbrige jhr Kayſ. Maye. vngewehret ſey/ in an-
dere wege/ pro bono publico, zuverwenden; vnd das
eine/ vnnd andere part/ ſchuldig ſey/ ſich hierinnen der
hohen Obrigkeit zubequemen: maximè, † cum aliàs pri- 33
vilegium concedentis, ex poſt facto, læderet ipſum
concedentem: *Aretin. & Felin. in c. novit. extr. de judic.*
itaque, † non modò declarari poteſt, quod indubitatum 34
eſt ſed etiam tolli, maximè cauſsâ noviter emergente:
Felin. in d. c. novit. limitat. 9. &c, † cùm per contradictionem 35
perpetuatam, res, quoad Principem, adhuc ſit integra,
adeoq; privilegium non modò declarari, ſed & revocari
poteſt. *Dec. in d. c. novit. n. 91.*
Vors ſiebende/ ſo iſt auch ſolch privilegium Ludovi-
ci, von folgenden Königen/ niemals in ſpecie confirmi-
ret: ſondern daſſelbe allweg in ſuſpenſo verblieben. Das
aber diß/ als die confirmationes generales angezogen
werden/ iſt keiner importantz, ſintemal dieſelben nichts in
ſpecie geben/ vnnd aber ad † regalia, contra reges 36
ſucceſſores præſcribenda, ſpecialis ipſorum volun-
tas,

37 tes, vonnöten iſt. In ſucceſſore † enim dignitatis, extin-
ctâ perſonâ concedentis, extinguitur privilegium, ma-
ximè, quando res eſt integra: *ut reſpondet Dec. conſ. 404.*
nu. 12. Reſtaur. Caſtald. tract. de Imperat. quaſt. 115. Marin.
Freccia lib. 2. de ſubfeud. quaſt. 25. num. 5. Derhalben Kö-
nig Ferdinando, vnnd den andern Succeſſorn, frey ge-
ſtanden / welche privilegia Ludovici, ſie in ſpecie haben
confirmiren wollen oder nicht: inmaſſen dann mit vn-
terſchiedenen Exempeln in Lauſnitz / vnnd anderswo / zu
ſpecificiren, daß König Ferdinandus, etliche / ſeines vor-
fahren König Ludwigs privilegia auffgehebt / vnnd al-
ſo ein / oder der andere ſucceſſor, vngezwungen gewe-
ſen / vnd noch iſt / privilegium Ludovici contradictio-
ne perpetuâ impugnatum, in ſpece zu confirmiren: ſon-
dern / Er mag es / ſeines gefallens reſtringiren, oder auch
nach gelegenheit gar auffheben.

Vnnd ſonderlich haben fürs achte / alle die Könige zu
Böhmen / ſo König Ludwigen in der Chron Böhmen
nachgefolget / wie auch die jtzige Kayſ. Maye. ipſo facto,
(ſo viel das primarium intereſſe Regium betrifft)
gnugſam bezeugt / daß ſie ſolch privilegium, wider
ſich nicht wollen gelten laſſen / aldieweil / alle vnnd je-
de jetzige Landgüter im Glogiſchen von jhnen all-
weg mit freyem Brewreche verkaufft worden: vnge-
achtet / ob es die Beſitzer gehabt / oder nicht: vnnd daß
ſolches von jhnen mit gutem grund rechtens geſche-
38 hen / ſolches erſcheinet daher / quòd, † feudo conſolidato,
omnia privilegia, à domino feudi conceſſa, expirant,
39 *ut reſpondet Alciat. conſ. 14. num. 4. libr. 4.* quod † idem eſt in
iis, de quibus non poteſt quis in præjudicium ſucceſſo-
ris, diſponere: *ut tradit Afflict. deciſ.* 101.

Zu welchem denn / vors Neunde kompt / das König
Ludwigs privilegium, auch gar zu generaliter gehet / be-
ſchwerliche conditiones, (daß die in Städten / jhre eigene
Richter ſeyn mögen) vnd andere abſurda in ſich helt. wel-
che ſonſt gewönlich in privilegien nicht pflegen gegeben zu
werden: Daher es auch an ſich ſelbſt / ratione primarij in-
tereſſe Regij. einer ſtarcken declaration wol bedarff: ſon-
derlich / weil es auff eines parts anhalten / außgegangen /
40 deſſen ad literam gezogen: quo † caſu privilegium, quod
non in contractum abijt, à ſucceſſore dignitatis, pro li-
bitu, vel revocari, vel declarari poteſt: *ut not. gloſ. & Archi-*
diac. in c. requiritur. §. iuſt rigor. 1. quaſt. 7. Cyn. Angel. Iaſ. in d. l.
fin ff. de conſtit. Princip. Grammat. deciſ. 59. num. 55. & conſil.
41 *6. num. 22.* maximè, † quando aliàs derogaretur publi-
cæ utilitati: & privilegium ab anteceſſore, nimis gene-
raliter conceſſum, vergeret in præjudicium tertij, ma-
ximè ſucceſſoris Regis: *ut in ſpecie tradunt vulgò Dd. in cap.*
42 *ſanè. extr. de privileg.* So wol auch / † quando conceſſa
ſunt inſolita, wie in gegenwertigem falle: quo caſu locum
eſſe, non modò declarationi & reſtrictioni: ſed etiam
revocationi: *expreſſè tradunt Iohan. Plat. in l. ſi quando. num. 1.*
Cod. de bon. vacant. lib. 10. Iaſ. in l. fin. C. de conſtit. Princip. n. 321.
limitat. 4. Marin. Freccia d. libr. 2. de ſubfeudat. quaſt. 37. n. 29.
Vnnd / ob entgegen geſagt werden wolte / beneficia
43 † Principum eſſe quàm latiſſimè interpretanda: ſo hat
doch ſolches nicht ſtadt / in allen obgeſetzten fellen / vnd ſon-
derlich / QVOD NOTETUR, hatt es nicht ſtadt / quoad i-
pſum concedentem, &, multò magis, quoad ipſius Suc-
ceſſorem, qui poteſt interpretari, ut vult: *gloſ. in c. quod di-*
lectio. extr. de conſanguin. & affin. verb. utrg. Alberic. in d. l. fin.
ff. de conſtitut. Princip. n. 8.

Vnnd gibt hierzu vors zehende / vmb ſo viel mehr vr-
ſach daß beyde theil / in jhren biß her dieſer Urbarij ſach
geführten ſtrittigkeiten / nicht allein zu keinem ende ver-
fahren / ſondern ſich auch in mehr wege allen wolmeinen-
den erfolgten anordnungen widerſetzet: ſonderlich aber
die Städte / mehrentheils / mit eigenthätiger gewalt / auß-
gefallen / mutwillen geübet / jhre eigene Richter geweſen /
vnd ſich alſo bezeigt haben / daß die Kayſ. Mayt. de
rigore juris, gar wol befugt weren / keinem theil an dem
Brewrechten / als einem Regal / nichts zugeſtehen / ſondern
daſſelbe wider zu ſich zuziehen / vnd einem jeden theil / was
jhr Mayt belieben würde / davon einzuräumen. Dann
einmahl gewiß / nicht allein / quod † per delictum amit- 44
tatur privilegium: *Odofred. in l. 1. ff. de conſtit. Princip. num. 5.*
Tapia ad rubric. dict. tit. cap. 1. num. 70. &c. in ſpecie, † quod 45
amittatur propter abuſum: *traditur in l. qui fine. in fin.*
ff. de negot. geſt. c. ut privilegia. c. tuarum. extr. de privileg. &
in c. privilegium. 11. quaſt. 3. in † tantum, ut abutens liber- 46
tate, perdat libertatem: *ut notavit Guid. Pap. ſingular.* 554.
Welches ſo vielmehr anlaß geben kan / daß / ob ſchon jhr
Kayſ. Mayt. ſich des rigoris juris nicht brauchen wolte /
jedoch zur declaration deſto füglicher zuſchreitten.

Dazu dann vors eilffte / cauſſa pacis publicæ, auch
billich gezogen wirdt: Damit / dermal eins / dieſe ſtrit-
tigkeiten geſtillet / vnnd beſtendige gewißheit / zu künff-
tigem frieden geſtifftet werden möge: ſonderlich / weil
es jetzo gar einen andern zuſtandt / als zu König Lud-
wigs zeiten hatt: vnnd dann die ſachen / auch ohne diß
alſo geſchaffen ſeyn / daß † jhr Kayſ. Mayt. rejectis a- 47
ctis partium, ex ſolâ conſcientiâ eine gleichmeſſige er-
klerung / jhres gefallens / wol thun mag / per ea, quæ tra-
dit *Bartol. in l. 1. nu. 4. C. ut quæ deſunt advocat. part. judic. ſup-*
ple. Welches ſonderlich alhier deſto mehr ſtadt hatt /
quia † de mero regali, & privilegio, ſive jure regio 48
diſputatur & controvertitur, quo caſu ſuppleri poſſe,
à Principe, non eſt dubium, etiam ordine, ſive proceſ-
ſu juris non ſervato, per notata *Bald. in l. reſcripta. num. 7.*
C. de precib. Imperat. offer. facit, quòd & aliàs in iis, † quæ in 49
arbitrio judicis ſunt, ubi, quid juris ſit, non prorſus
propter conflictum contrariarum opinionum liquet,
ſæpe media via, etiam à judicibus inferioribus, eligi-
tur; vel dividendo rem petitam æqualiter inter partes,
vel compellendo eos ad amicabilem compoſitionem:
quâ de re multa præclarè *tradit Anton. Teſſaur deciſ. 206. &*
deciſ. 89. per tot. quod † multò magis poteſt facere Prin- 50
ceps, interveniendo, vel declarando, maximè inter ſub-
ditos, inter quos etiam in propriâ cauſſâ Princeps jus di-
cere poteſt; *l. & hoc Tiberius. ff. de hered. inſtit. §. ult. Inſt. de vul-*
gar. ſubſtit. Bart. Bald. in l. unic. C. ne quis in ſua cauſſa.

Dazu dann ſonderlich / vors zwölffte kompt / daß bey
jtzo langwehrendem offenem Türckenkriege alle mittel / mit
gutem fug geſucht werden können / daraus / zu ertragung
der groſſen Kriegskoſten / was / geldes zumachen: vnd dar-
auff etwa zuvor nicht ſo genaw achtung gegeben worden.
Wieweil beglaubte nachrichtung vorhanden / das auch
bey Weylandt Kayſer Maximiliani zeiten eben diß / ſo
man jtzo vorhat / für geweſen / nemlich, das ſtrittige privi-
legium König Ludwigs zu declariren, vnd dem langwi-
rigen gezencke abzuſchneiden: ſonderlich / weil ſolches nicht
allein auff das Glogiſche / ſondern auch auff andere Erb-
fürſtenthumb in Schleſien / wie auch in Lauſitz / eine nach-
richtung / zur gleichmeſſigen folge abgeben / vnd alſo jhr
Kayſ. May. vmb eine groſſe ſumm geldes / ja gröſſer / als
man jtzo glauben kan / gebeſſert würde ſeyn können.
Vnnd werden alhier viel andere vrſachen / ſo von
den parten hinc inde in actis vnnd Commiſſionibus
angezogen / vnnd jhre jura gegen einander concerniren
thun / oder ſonſt nicht von groſſer importantz ſeyn / mit
fleiß vbergangen: dieſe aber, als die fürnehmiſten / ſein al-
lein zu dem ende eingeführet / damit zubewehren / daß
jhr Kayſ. Maye. mit gutem fug einbrechen / vnnd
hierunter die parten mit billigkeit / nicht queruliren
können: welches auch / auff jeden Nothfall / mit meh-
rern Rechtsgründen zubehauptung dieſer jhr Maye.
intention außgeführet werden kan. Iſt derwegen allein
diß noch vbrig / um was für maſſen / am billichſten /
die declaratio, oder reſtrictio privilegii Ludovici vor-
genommen / vnnd welcher geſtalt die parten / nach
gelegenheit zu contentiren ſeyn mögen. Ob nun wol
der Rechtsgelehrten etliche dahin ſchlieſſen / daß einer-

ſo viel Getreide / als jhm ſelbſt zuwechſt / oder er / vber
den Samen / vnnd Brömung vbrig hat / verbrewen
möge: ſo wirdt doch ſolches von andern / auch mit ſchein-
lichen gründen impugniret, vnnd würde ſich allhier
darumb nicht pro medio ſetzen laſſen / weil die Glogi-
ſchen Land-güter jhre meiſte nutzungen / an Getreide zu-
wachs haben / vnnd daher den Städten / weniger oder
51 nichts verbleiben würde. Iſt † derwegen zuſehen / quid
in ſimili, in vicinis Ducatibus obtineat: *argum. l. 1. in fin.
ff. de ventr. inſpiciend. l. ſi fundum ff. de evicti on. ibique Bartol. &
vulgò Dd.*
52 Nun iſt aber † an den meiſten benachbarten Orten/
wie auch in den Sächſiſchen Städten/ die Meilwegs ein-
geführt/ alſo/ daß eine Stadt/ rings vmb/ tanquam à cen-
tro, innerhalb der Meylen/ den Kretſcham verlag hat/ alſo/
daß man jr eingebrawten Stadt/ vnd kein ander Dorff/
oder frembde Bier/ verkauffen vnd außzapffen muß: Wie
dann Freyſtadt in ſpecie, auff die meil privilegirt iſt/ vnd
die andern declarando & reſtringendo privilegium Lu-
dovici gleichſals dahin alſo gewiſen werden können: Deſ-
53 ſen ſie ſich denn mit billigkeit nicht zu beſchweren / † weil
andere Städte in Schleſien / vnd Lauſnitz / weiter nicht
privilegiret, vnd doch jhre gute nahrung vom Bier-verlag
haben/ auch mehr nicht, als bey der Meylen geſchützet zu
werden bitten.

Solche meyle müſte mit ordentlich gemeſſen werden/
vnnd alſo gleich einer jeden Stadt / die reſier be-
ſtrecket werden: Wie dißfalls von meſſung der Mey-
le nachrichtung in den Urtein / der Schöppffen von
Leipzig/ hinder dem Sächſiſchen Landrechte zu befinden:
auch noch bey menſchen gedencken dergleichen auß-
meſſung/ zu Breßlaw vnnd Guben vorgangen ſein ſoll.
Darauß leichtlich ſpecificirte nachrichtung ferner zu
erlangen ſeyn wirdt. Bey ſolcher meylen außmeſ-
ſung müſſen die jenige Kretſcham/ ſo entweder/ ein ſchein-
bar elter Recht/ als König Ludwigs privilegium iſt / het-
ten/ oder denen auch von jhr Kayſ. Mayt. oder dero hoch-
löblichen Vorfahren Königen zu Böhmen / die Brew-
gerechtigkeit außdrücklich mit verkaufft iſt / in allweg
außgezogen werden. Ingleichen auch / weil die Stadt
Schwibüſſin ſtarcke privilegia hatt / ſo nicht ſtrittig/
als wolte dieſelbe ſonderlich in acht zunehmen / vnnd
niemanden auff dem Lande / in demſelben Weich-
bilde das Brewwerck zu vergönnen ſeyn/ er würde
denn in deſſen Poſſeß befunden: Auff den fall / da er
richtige Brieffe hette/ were er ſo wol / als die von Her-
ren vnnd Ritterſtande/ der andern Weichbilder / inner
vnnd auſſer der meylen dabey auch zulaſſen: wer aber im
Schwibüſſiſchen nicht den Poſſeß. vnnd alte Brieffe zu
gleich / oder in den andern Weichbildern auſſer der
meylen nicht richtige Brieffe hette / der were ſchuldig/
mit der Kayſ. Mayt. nach billicher tax / ſich abzufinden:
Da denn ſonderlich / wenn der Anfang im Grünbergi-
ſchen / vnnd nachmals im Glogiſchen / mit obigem vn-
terſcheide gemacht / vnnd folgends alſo in den andern
Weichbildern fortgefahren würde / eine groſſe ſumm
geldes zuwege zubringen: in dem jhr viel das Braw-
recht auſſer der Meylen gern kauffen: die jenigen aber /
ſo hiermit etwa jhr Mayeſtät drücken wolten / mit der
ſtraff attentatorum de præterito zubedrawen: vnnd
alſo / wie auch damit / daß ſie jhren Kretſcham auff
das Stadtbier / kein Zapffengelde zuſchlagen / (weil
ſolches dem Brewrechten anhengt / vnnd wer daſ-
ſelbe nicht hat / auch das Zapffengeldt / nicht auff-
ſetzen kan) befugt ſein ſolten/ zum zweck / durch behand-
lung zubringen ſein würden. Vnnd köndte alſo dieſe gäntz
ſtrittigkeit / ad legem, ſive ſanctionem generalem re-
duciret, erſtlich die partten beyderſeits anhero nach hof-
fe/ ad audiendam finalem reſolutionem erfodert: in jh-
rem beyſeyn die declaratoria publiciret, vnnd nach-
mals die abmeſſung der Meylen/ wie auch die edition,

vnnd handlung/ mit denen / ſo auſſer der Meylen kein
richtig alt Recht hetten / durch ſonderliche commiſſion,
dazu auß der Buchhalterey die taxen zumachen/ Leut zu-
zuordnen vorgenommen / vnnd auff ratification, ſo
weit als möglich / verricht werden: Es würde aber mit
ſolcher tax eine ſolche moderation zutreffen ſeyn/ daß
die Landſtende auch dabey bleiben köndten/ inmaſſen diß-
falls in der inſtruction auff mittel gezielet werden kan:
Da denn ſonderlich im Grünbergiſchen/ vnnd Glogi-
ſchen in welchen Weichbildern die vornemiſten Land-
güter/ ſo da brewen / auſſer der Meylen gelegen ſeyn / ein
groſſes/ wie auch folgende / in den andern / wes nicht ge-
ringes zuerhandlen ſeyn: vnnd dem vngefehrlichen an-
ſchlage nach / ehe drüber / als drunter / auff ein achtzig/
wo nicht gar in die hundert tauſende Thaler anlauf-
fen würde: neben welchem gelde / endliche gewißheit / ſo
wol den partten/ als auch jhr Kayſ. Mayt. mit deroſelben
Biergeldern auff dem Lande zumachen: Da hergegen/
wenn die ſachen lenger/ wie bißher/ anſtehen ſolten / weder
die Städte gebeſſert/ noch die Biergelder auff dem Lande/
in richtigkeit kommen: vnd man daneben auch des anſe-
henlichen geldes/ ſo von den vnberechtigten/ auſſer der Mey-
le/ zunehmen/ mängeln würde. Daben neben denn auch diß
in acht zunehmen/ weil gleiche preſſuren im Schweidni-
giſchen/ inmaſſen auch anders wo in Schleſien vnd Lauß-
nitz hafften/ daß dieſem Modell nach/ in andern benach-
barten Orten fortgefahren/ vnd mit wenig mühe / verhoſ-
fentlich/ innerhalb eines Jahres/ jhr Kayſ. Mayt. zu all-
gemeinen obligenden Kriegsnotturfften / ein par Tonnen
goldes, wo nicht mehr/ ohn jemands ſondere/ oder billiche
beſchwer/ zuwege gebracht werden könten. Jedoch wolte
ſolches vor allen dingen mit offt vnd höchſtermeldeter jhr
Kayſ. Mayt. geheimen auch Edlen Räthen vnnd
Obriſten Herren Lande-Officirern des Königreichs Böh-
men ferner zuberahtſchlagen / vnd zuförderſt anzudeuten
ſeyn, was maſſen die Kayſ. Mayt. vnnd Chron Böh-
men / an deroſelben primari Intereſſe, durch die lang-
wirige ſtrittigkeiten/ in Urbarij ſachen/ zwiſchen den Land-
ſtänden/ vnd Städten / im Glogiſchen Fürſtenthumb/
mercklich vnd in mehr wege were verhindert worden: vnd
wie dieſſe ſach nu vber ſibentzig Jahr von den Parten ge-
ſtritten: vnd zubeſorgen were/ es möchte dieſelbe durch den
angefangenen Proceß / auch künfftig jhre endtſchafft
ſchwerlichen/ oder je langſam erreichen. Damit aber allem
vnheil fürgetrachtet/ auch beyde theil zu gutem frieden ge-
ſetzt werden mögen: vnnd aber der ſtreit vornehmlich vber
dem verſtande des Königs Ludwigs privilegio hafftete/
da jhr Kayſ. Mayt. wegen vielfaltiges jhren mitein-
lauffenden intereſſe einzubrechen / vnd zufoderſt auff er-
foderung der Partten/ auß obangezogenen vrſachen / auff
die erzehlete/ oder dergleichen Mittel/ declaratoriam ſen-
tentiam, wie ferꝛ ſie nemlich ſolch privilegium Ludovici
gelten laſſen wolte/ ergehen zulaſſen / nachmals dem an-
hengig/ vor ſonderbaren Commiſſarien die edition, vnd
fernere handlung ſchließlich zuuflegen/ erhebliche befugte
motiven vor ſich hette: nach ſolchem/ könten der / vnd an-
derer Ort dergleichen ſtrittigkeiten hingelegt/ wie auch we-
gen der Biergelder auff dem Lande / eine beſtendige rich-
tige auffſatzung / zuverhütung deſſen bißher in mehr we-
ge befundenen vnterſchleiffs gemacht/ eine groſſe ſumm
geldes erhandelt: vnnd bey ſolcher handlung / wie auch
in der declaratoria, zu beſſerer erreichung dieſſes vorhabē-
den zwecks/ beyden theilen/ mit ernſt eingehalten werden/
wie vielfaltig ſie ſich weder der Kayſ. Mayt. mandata
vergriffen: in dem die Städte ſich der Außfälle / vn-
geachtet jhnen dieſelbe bey verluſt jhrer privilegien
verbotten geweſen: deßgleichen die auff dem Lande
mit dem brewen vnnd Kretſchmar verlag / zuwider jhr
Mayſtät vielfaltigen Pœnalmandaten verfahren
hetten: Daher / ob man zwar gantz zur einzlehung
beyder theil rechtens/ de rigore juris befugt / man doch
obange-

obangedeutete mittel/ allerſeits für die beſten erachtet her-
ce. Welches höchſtermeldeter Ihr Kayſ. Maye. zu
deroſelben hochlöblichen Hoff-Cammer / wir / unſern
eyden vnnd pflichten/ auch höchſtem verſtande nach/
in gehorſambſten trewen zu berichten nicht haben vnter-
laſſen ſollen. Vns zu Gnaden empfehlendt / vnnd da
noth/von Hauß auß/vnnd ſonſt jederzeit zu mehrer auß-
führung erbietend. Actum Prag/ den 27. Septembris
Anno 1602.

N. N.

CONSILIVM CXVIII.

Thema.

Conſultatio in cauſſa feudali Brandeburgenſium, vornemlich *pro* Oeſterreichiſche Afferlehen.

SVMMARIA.

1 Species facti.
2 Simultanea inveſtitura, ſimultaneè inveſtitis, jus ſuccedendi tribuit.
3 Marchiones Brandeburgenſes ante trecentos annos feuda poſſedere in Auſtriâ.
4 Bellum perniciosum inter Fridericum, Ducem Auſtriacum, & Ludovicum Bavarum.
5 A Friderico Burggraffio Norimbergenſi, moderni Marchiones Brandeburgenſes, originem ducunt.
6 Vaſallorum & ſubditorum intereſt, non ſubjici mediato domino: cùm maximi ſit præjudicii, duobus inſervire.
7 Bella, & uſitata jura clientelaria, ex neceſſitate pepererunt legem.
8 Princeps ſine conſenſu ſubditorum, ſive Vaſallorum ſubinfeudationem alienare poteſt.
9 Differentia inter merum feudum, & ſubinfeudationem, ſpecifica eſt: ut dominus directum dominium ſibi reſervet; & ius tantum conferendi feudum, itemque actus iuriſdictionis voluntariæ exercendi, in alium transferat.
10 Tali caſu reſervata cenſetur ſuperioritas: ut tales Vaſalli gravati nihilo ſecus ad ſuperiorem dominum confugere poſſint.
11 Inveſtitura non tribuit iuriſdictionem, ſed eſt actus voluntarius, qui ubivis cæteris paribus, exercetur.
12 Subinfeudatio eodem fit iure, eademque lege, ſive conditione quâ ſubinfeudans feudum à Domino accipit.
13 Subinfeudans, hoc ipſo, quod ſubinfeudat, utili dominio ſe abdicat, idque, in ſubinfeudatum omninò transfert: ex quo Subvaſallus dominium quoddam utile ſubalternatum adipiſci dicitur.
14 Attamen ratione caducitatis penes ſubinfeudantem, civile dominium permanet.
15 Romanorum Imperium, nullum feudum in Archiducatu Auſtriaco habinet, niſi in ſpecie id ab Archiducibus Auſtriacis recognoſcat.
16 Duces Saxoniæ, in ſpecie feuda in regno Bohemiæ non recognoſcunt.
17 Contra Domum Auſtriacam, nulla, niſi immemorialis temporis, currit præſcriptio.

Imploraro Divini NVMINIS ſuffragio, ſine quo nihil felix, fauſtumque &c.

In denen mir zugeſtelten ſachen/der Brandeburgi-
ſchen/in Oeſterreich habenden Lehen/hab ich mich
alles fleiſſes erſehen/ vnd demnach gefragt wirdt:
1 Weil † die ſucceſſion an jetzo/von Anſpach / auff
die collaterales kompt/ob das Hauß Oeſterreich nicht an
ſolchen Lehen ein intereſſe habe/dieſelbe an ſich ziehen/oder
doch dahin richten könne/daß zuvor die ſucceſſores die Le-
hen von Oeſterreich empfangen müſten vnd nachmahls
allererſt das dominium directum, vber die Lehenleute er-
langten/ oder/was etwa bey dieſer verendeůng/das Hauß
Oeſterreich in acht zunehmen hette? Als iſt hierauff/ mei-
nes erachtens/kürtzlich zu antworten.

Erſtlich/das auß den Acten nicht zu befinden/das Oe-
ſterreich an jetzo / nach erledigten Todesfall Marggraff
Jörg Fridrichs/ſolche Lehen an ſich ziehen könne; weil in
dem letzten Lehenbrieff/von Anno 1555. gedachter Marg-
graff Jörg Fridrich/nicht allein für ſich vnd ſeine Erben
belehnet, ſondern auch neben/ vnd mit jme / die andere
Brandeburgiſche Churfürſtl. linea davon noch viel de-
ſcendentes vorhanden/ in geſambte belehnung mit einge-
zogen ſeyn. Nun iſt aber im Lehenrechten unzweifflich er-
gründet/das † Simultanea Inveſtitura ſo lange die ſi- 2
multaneè inveſtiti, oder jhre deſcendentes maſculi leben/
den elteren das jus ſuccedēdi gibt. Vnd werden/ohn zweif-
fel ſeithe o in zugetragenen fellen / als nach abſterben /
Weilandt Kayſer Ferd. vnd Max. hochlöblichſter gedächt-
nuß die N. N. auch ſolche geſambte Hand / in allen / im
gantzen Römiſchen Reich / habenden Lehen / renoviren
haben laſſen. Denn auſſer deſſen / weren ſie nicht allein
der Oeſterreichiſchen Afferlehen / ſondern auch anderer
Reichslehen nicht fehig geweſen: vnnd würden ſolche Le-
henbrieffe bey der Reichs Cantzley auffzuſuchen / auch
dabey / wie nicht weniger in den eltetern / ob deren vor-
handen/ſonderlich nachzuſuchen ſeyn; Ob/ die Oeſter-
reichiſche Lehen nicht in ſpecie genennet: oder ob dieſelbe/
immaſſen ich mich bedüncken laſſe/alſo indefinitè, & ver-
bis generalibus, vnter den andern Reichslehen/mit ver-
liehen/ vnd empfangen ſeyn.

Sonſten iſt zubefinden/ † das ſolche Oeſterreichiſche 3
Lehen nicht new ſondern faſt vor dreyhundert Jahren he-
ro/ die Marggraffen von Brandenburg deroſelben in
Poſſeß geweſen: allein es ſein nicht mehr / als Afferle-
hen/das iſt/ vber die Br. mehr nicht/ als jus conferendi,
& conſenſum alienationi præſtandi, die Lehenverei-
chung/vnnd Conſenß zur verpfendung zugeben: aber kei-
ne Superioritet, noch Juriſdictionem contentioſam hatt;
es würde dann bewieſen/ das jhm ſolches in ſpecie verliehe-
hen: Das ich doch nicht glauben/noch befinden kan. Wo-
her nun dieſe Afferlehen jhren anfang mögen genommen
haben / kan ich eigentlich nicht wiſſen: auſſer das die Hi-
ſtorien weiſen das kurtz vor derſelben zeit/ehe ſolcher Brā-
deburgiſcher Afferlehen in Oeſterreich gedacht wirdt/
nicht allein einheimiſche Kriege / in Oeſterreich ſondern
auch der ſchädliche Krieg † zwiſchen Hertzog Fridrichen 4
von Oſterreich/vnd Ludovico Bavaro, vmb das Römi-
ſche Reich eingefallen: Da dann ſonderlich ex Lazio,
vnd andern annalibus zuſehen/ das Hertzog Ludwig von
Beyern vnter andern Fürſten/ vnd Herren / auff ſeiner
ſeitten † Burggraff Fridrichen von Nürnberg gehabt/ 5
von welchen jtziger Stam der Marggraffen von Bran-
denburg herrühret: das alſo zuvermuten / es werden mit
Hertzog Fridrichen / von Oeſterreich ſo damals in der
Schlacht gefangen wordē/ohn zweiffel / auch andere Oe-
ſterreichiſche Lehenleut gefangen worden; vnd nachmahls
jhre Lehenſtück/ von den Victoribus (wie dann ſonder-
lich obgemelten Burggraff Fridrichs von Nürnberg; das
er ſich in ſolcher Schlacht gar wol gehalten/vnd viel Oe-
ſterreichiſche Landtleute gefangen ſolle bekommen haben/
gedacht wird) zu Afferlehen zu empfangen gedrungen wor-
den ſeyn. Denn/ob wol ſonſten die Rechten ſagen / quòd
† Vaſallorum & ſubditorum interſit, mediato non ſub- 6
jici domino: & maximi putatur eſſe præjudicij duobus
ſervire: *arg. l. non tantum. C. de appellat. Menoch. conſ.* 246. *nu.*
9 *verſic. primò movet. & num.* 16. *verſic. quarto.* So iſt doch das
Contrarium in brauch kommen: vnd haben die vngleichen
zeiten ſonderlich aber/die † Kriegsleuffte / vnd bey denſel- 7
ben breuchliche jura clientelaria lernen auß der noth eine
tugendt machen: *ut apparet ex iis, quæ tradunt Franc. Marc. deciſ.* 337. *n.* 1. *part.* 1. *Lancell. Gallia, conſ.* 46. *n.* 5. *verſ. utpote. Andr. Knichen part.* 2. *de veſtitur. pact cap.* 5. *n.* 199. Vnd daher
kompt es/das ein Obrigkeit/als/ exempli gratiâ, der da-
mals gefangene Hertzog † Fridrich von Oeſterreich auch 8
ohne Conſenß ſeiner Vnterthanen / oder Lehenleut/ die
Afferlehenſchaffe deroſelben wol hatt vergeben können:
per ea, quæ notat *Quetta, conſ.* 6. *num.* 8. *verſ. quinimò.* quod
indubitatum, & communiter receptum eſſe apparet ex

B rei. caſ. 74. nu. 13. vol. 1. Riminald. Iun conſ. 601. n. 5. & ſeqq. lib 6. Menoch. conſ. 962. n 21. libr 10. das directum domini m aber muß in einem ſolchen Falle zuvor behalten werden: Dann ſonſt würde zwiſchen gentzlichem Lehen/
9 vnd Afferlehen kein vnterſchied ſeyn: † itaq. hanc eſſe ſubinfeudationis ſpecificam differentiam, vt dominus directum dominium ſibi reſervet, & jus tantum conferendi feudum, itemq; actus juriſdictionis voluntariæ exercendi, in alium transferat: docet in ſpecie *Riminald.*
10 *Iun conſ. 556. n. 43. libr. 5.* itaq, † indubitatè etiam, & quidem multò magis tali caſu cenſent reſervata eſſe ſuperioritas: vt pro onde gravati tales Vaſalli nihilo ſecus, ad ſuperiorem dominum, confugere poſſint: *Bald. proœm. feud. n. 8. & nu. 43. Menoch. conſ. 264. num. 59. cum ſeqq. libr. 3.* Vnd daher erſcheinet / daß / ob wol die Oeſterreichiſche Lehenleut von den Marggraffen von Brand. ihre Lehen / ſo von alters dorthero zu Afterlehen gegangen / zu recognoſciren, auch revers zugeben / vnd dagegen Lehenbrieſe von den Lehensträgern auß zu löſen ſchuldig ſeyn: Daß ſie jhnen doch darumb mit gerichtbarkeit / oder ſonſt / gar
11 nicht vnterworffen: cum & † aliàs inveſtitura non tribuat juriſdictionē; ſed ſit actus voluntarius, qui vbivis, cęteris paribus, exerceri poteſt: *argum l. emancipati. 36. ff. de adoption. l. 2. ff. de offic. proconſ gloſ. in l. 3. ff. de offic. præfect. vrb. per ea, quæ docet Andr. de Iſern. in rubric. quo temp miles. num. 2.* Item / daß nicht weiter Lehen / oder andere Tax gegeben werden darff / als von alters herkommen: *arg. c. 1. in princ. de feud. dat. in vic. leg. commiſſ. & c. 1. §. fin. per quos fiat inveſtitur. c. 1. de fratrib. de nov. benefic. inveſtit. Schrader: tractat. feudal: part. 6. c. 3. n. 24. & ſeq.*

Hierauff folget nun vors andere; ob wol wegen der geſambten Lehenshand / die Oeſterreichiſche Afterlehen an jetzo nicht fällig ſeyn / noch eingezogen werden können / daß doch die Succeſſores in jetzo zugetragenem Falle / die Oeſterreichiſchen Lehen (wenn ſie nicht in contrarium privilegirt) empfangen / vnd von Ihr Keyſerl. Mayt. als Ertzhertzog zu Oeſterreich recognoſciren müſſen. Vnd
12 ſolches darumb / † quia ſubinfeudario fit eodem jure, eademq; lege, ſive conditione, quâ ſubinfeudans feudum à domino accipit, vt pulcrè deducit *Menoch. conſ. 148. nu. 19. & n. 41. vſq, ad nu. 47.*

Nun würden aber die Afterlehen Leuthe / wenn dieſe ſubinfeudation nicht were / mit der Lehenreichung / auff den immediatè ſuperiorem ſehen müſſen. Darumb iſt Brandeburg / als mediatus, eadem ratione, auff denſelben zu ſehen / vnd das jus conferendi, ſampt allem dem / was der Afterlehenſchafft mehr anhengig iſt / von dem ſuperiori zu Lehen zu empfangen / vnd in ſpecie zu recognoſciren ſchuldig. Vnd ob hiergegen geſagt werden
13 wolte: † quòd ſubinfeudans, hoc ipſò, quod ſubinfeudat, vtili dominio ſe abdicare, idq; in ſubinfeudatum, omninò transferre videatur; ex quo Subvaſallus dominium quoddam vtile ſubalternatum adipiſci dicitur; *Curt. Iun. tract. feudal. part. 4. n. 83. Riminald. conſil. 81. n. 30. vol. 1. & conſ. 380. n. 25. vol. 2. Burſat. conſ. 49. n. 30. verſ. an verò*
14 *ſubvaſalli. & conſ. 50. n 16.* ſo iſt doch dagegen waar † daß ratione der Lehensfelligkeit / vnd ſonſt / doch noch bey dem Afterlehen Herrn ein dominium civile bleibt: *Menoch. conſ. 226. n. 179. vol. 3. & conſ. 148. n. 16. vol. 2. Iul. Clar. §. feudum. q. 32. in fin Roſenthal. in Synopſ. feud. c. 9. concl. 60.*

Hierzu dann / in ſpecie kompt / daß die Ertzhertzoge von Oeſterreich / von alters hero / vnter andern hohen præeminentzen / mit dieſer Freyheit / begabet ſeyn / (wie der extract, davon bey den acten zubefinden / auch die alten Rathſchläge darauff ſich allemal ziehen) daß das † Rö- 15
miſche Reich keine Lehen ſolle im Ertzhertzogthumb Oeſterreich haben / es recognoſcire denn dieſelben in ſpecie: vnd wie die formalia deſſelben Articuls lauten: Welch Fürſt oder Herr / im Ertzhertzogthumb Oeſterreich Güter hat / die von jhm Lehen ſeyn / die ſoll er / (quod decidit caſum noſtrum, in terminis) niemand leihen / noch zuſtellen / er hab ſie dann zuvor von Hertzogen von Oeſterreich beſtanden / oder empfangen: Wo das nicht beſchicht / ſo ſein dem Ertzhertzogen ſolche Güter / frey eigen verfallen / allein die Geiſtlichen Fürſten / vnd Clöſter hierinnen außgenommen / ꝛc. Inmaſſen dann Keyſer Ferdinandus, hochmildeſter gedechtnüß auff stattliche vergangene berathſchlagung / ſchon in An. 1559. vnd alſo ſeithero / als der nechſt verſtorbene Marggraff Jorg Friderich die Reichs Lehen empfangen / general Patenta hat außgehen laſſen: ſo gleichfals apud acta zubefinden. Vnd ob ferner darwider eingeſtrewet werden wolte / daß die Oeſterreichiſche Lehen / im Lehenbrieff An. 1555. nicht ſpecificiret, vnd derhalben auch jetzige Succeſſores dieſelbe in ſpe-
cie zu recognoſciren nicht ſchuldig weren: In maſſen † 16
Sachſen / mit den Böhemiſchen Lehen / tractu temporis, zu wege bracht: So iſt doch dagegen zu ſetzen / daß durch obbemeldete Patent, ſolche poſſes, ſo etwa in contrarium angegeben werden möge / interrumpirt; vnd denn in ſpecie, die Freyheit deß † Hauſes Oeſterreich ein ſolch Pri- 17
vilegium ſey / darwider keine præſcription, als vnverdenckliche zeit / mit beſtand allegiret werden könne. Iſt alſo ſchließlich mein gehorſambiſt gutachten / daß die Keyſerl. Mayt. ſich mit billigkeit / bey dem Churfürſten zu Brand. oder wer ſich ſonſt Marggraff Jorg Friderichs von Brandeburg ſucceſſion anmaſſen wird / anzugeben habe / jhm / an der Oeſterreichiſchen Afterlehen / vnd was denſelben allenthalben anhängig / nichts zugeſtehen / es ſey dann / daß er dieſelbe / von Ihr Käyſ. Mayt. als Ertzhertzogen zu Oeſterreich vermög obgeſagter Freyheit / in ſpecie, zu Lehen empfangen / vnd recognoſcire. Da auch dieſer Paß / zu aſſerirung deß Hauſes Oeſterreich Freyheit / vnd der offtbedrangten Lehenleut preſſuren zu remedirē, an jetzo nicht in acht genommen wird / möchte nachmals dem weſen / ſo leichtlich zu helffen / nicht gelegenheit fürfallen. Darneben / wolte auch wegen der Sparneggeriſchen / vnd andern / von der Cron Böhmen herrührenden Lehen / ſo Marggraff Jorg Friderich von Brandeburg hinter ſich verlaſſen / fleiſſig bey der Cron Böhmen Teutſchen Regiſtratur nach zu forſchen / vnd alſo dem weſen / vnter eins / deſto leichter ab zu helffen ſeyn. Jedoch diß alles zu Ew. Gn. G. gnädigem gefallen / vnd erwegung ſtellend. vnd mich zu gnaden empfehlend. Signatum Prag / den 19. Julij, 603.

SOLI DEO OPT. MAX. GLORIA.

INDEX

INDEX RERVM ET VERBORVM INPRIMIS MEMORABILIVM IN HISCE CONSILIIS CONTENTORVM LOCVPLETISSIMVS; IN QVO PRIOR NVmerus Conſiliorum, poſterior verò marginalem, ſive, ſummarii numerum denotat.

A

A Communi Dd. opinione in judicando non receditur. 23.n.97

A conjectura, quæ ex mentione mortu ſacta oritur, facilè receditur. 45.n.31

A conſtitutione ex cauſa ſuperveniente receditur. 117.n.30

A diſpoſitione perſonarum, ad diſpoſitionem temporis firma eſt conſequentia. 115.n.156

A generali diſpoſitione, nullus caſus excipi, vel eximi debet, etiamſi major ſit ratio in vno, quàm in alio. 32.n.17

A libertate perſonarum, ad res, rectè eſt argumentatio. 27.n.149

Ab iis, quæ ſtricti juris ſunt, non recedimus, nec latum vnguem. 27.n.102

A nominatione & verbis contractus non recedendum. 13.n.47

A præcepto & executione non inchoandum: ſed ſervato juris ordine, quantum per negotij conditionem fieri poteſt, rectè procedendum. 25.n.20

A primordio tituli, poſterior formatur eventus: & qualia ſunt principia, talia quoq; principiata. 4.n.21

A quo removetur effectus, ab eo etiam cauſa removebitur. 22.n.4

A remotione vnius contrarij, ad poſitionem alterius firmiſſima eſt conſequentia. 106.n.60

A ſeparatis malè infertur. 58.n.175. *Maximè, vbi de poſſeſſione rei, vel juris alicujus quæritur.* 58.n.176

A tranſactione, ad diviſionem, rectè fit argumentatio. 58.n.41

A verâ etiam contumaciâ, quævis cauſſa ſaltem modica & levis excuſat. 105.n.29

A verbis expreſſis non eſt recedendum. 23.n.122. 45.n.3

A verborum ſignificatione non recedendum, niſi vbi manifeſtum eſt, teſtatorem aliud ſenſiſſe. 36.n.8

A verborum proprietate recedendum non eſt etiamſi privilegium alteri noceat. 77.n.104

Ab eo, quod diutiſſime obtinuit, prætextu æquitatis non recedendum. 32.n.44

Ab executione non eſſe faciendum initium, eſt juris naturalis; traditus. 86.n.5.12.& 13

Ab executione non eſt faciendum litis initium. 106.n.72

Ab inveſtitura, ſeu forma contractus feudalis non eſt recedendum. 32.n.6

Ab obſervantia non eſt recedendum. 116.n.50

Abrogatio juris communis, ſeu Saxonici, in illo loco, vbi viget, non eſt præſumenda, ſed, quantum fieri poteſt, evitanda. 32.n.28

Abrogatio l. 8. C. qui teſtam. fac. poſſ. non admittitur. 21.n.62

Abſtinentia ab actu, quem quis facere poteſt, non inducit conſuetudinem. 77.n.40

Abſurdum eſt, alium habere commoda; & alium ſuſtinere onera. 58.n.120

Abundans cautela non nocet. 97.n.15

Abſq; actione nemo experitur. 16.n.3

Acceptans contractum ab altero celebratum, tenetur etiam acceptare ſingulas conditiones, & pacta contractum comitantia, quantumvis oneroſa fuerint. 39.n.90

Acceſſiones feudi per id ipſum, & ob id feudales, cenſentur, quod pro feudalibus diu poſſeſſa, & habita ſint. 68.n.3

Acceſſorium ſequitur naturam ſui principalis. 21.n.30. 27.n.68

Accidens non datur, vbi ſubſtantia & ſubjectum deficit. 21.n.32

Accreſcendi jus locum habet, ſi is, cui portio deficiens accreſcit, hanc portionem, medio juris accreſcendi petierit. 24.n.27

Accuſator, ad cujus inſtantiam quis capitur, ſive arreſto obſtringitur, ab expenſis, & earum condemnatione nunquam excuſatur, etſi juſta cauſſa ipſum à calumnia ſimul & injuriis excuſet. 86.n.26.

Accuſator, niſi ſemiplenam pro ſe præſumtionem habet, de calumnia ex lege Rhemmia tenetur. 86.n.34

Accuſator de injuriis, & ad refuſionem damnorum tenetur, quando ex juſta cauſſa indiciorum præcedentium de calumnia conveniri nequit. 86.n.35

Accuſatus vbi ſe ipſum cognitioni cauſſæ offert, nec contumaciter abeſt, de poſſeſſione ſua non ejiciendus. 98.n.17

Acta & præjudicia notorium inducunt, nec vllam probationem extrinſecam exigunt. 101.n.3

Actio alteri quæri non poteſt, neq; etiam ex contractu inter alios inito. 3.n.154. *Id quod etiam in matre locum habet, &, ex ejus contractu filio actionem non quæri conſtat.* 3.n.155

Actio coram ſuperiore Domino inveſtitur, ſi non ſint pares Curiæ. 84.n.82

Actio pro dote eſt bonæ fidei, etiam ex parte mariti, agentis contrà vxorē, ſocerum, vel extraneum, qui dotem dare promiſit. 19.n.6

Actio evictionis pro legato, legatario non competit. 66.n.24

Actio inanis eſt, quam debitoris excludit inopia. 20.n.7

Actio in perſonam eſt, qua cum eo agimus, qui obligatus eſt nobis, ad faciendum aliquid, vel dandum. 43.n.16

Actio merè perſonalis non ſequitur fundum, nec datur contra ſingularem ſucceſſorem, & tertium poſſeſſorem. 43.n.17

Actio perſonalis non competit niſi ei & contra eum, cui cum aliquo contractu, vel delicto vero, vel quaſi, obligatio nata eſt. 107.n.15

Actiones perſonales in rem non dantur. 61.n.45

Actio revocatoria, ex edicto; de his, quæ in fraudem creditorum geſta ſunt, non datur, niſi quatenus fraus re apſe commiſſa eſt. 61.n.53

Actio ex ſtipulatu, quæ pro dote competit, eſt bonæ fidei. 19.n.4

Actio ad ſupplementum legitimæ perpetua eſt, & vſq; ad annos triginta competit. 15.n.166

Actio, ſi datur, ex teſtamento, multo magis exceptio. 37.n.131

Actio tutelæ, nulla obſtante ordinis, vel diviſionis exceptione, adverſus quemlibet tutorem, in ſolidum competit. 44.n.18

Actio ex vendito locum habet, ſi emtor in pretij reſiduo moram faciat. 42.n.25

Actio, quâ vſuræ petuntur, perpetua eſt. 81.n.18

Actionis qualitas ex concluſione dijudicatur. 58.n.94

Actionem quam habeo contra debitorem, alteri ced. re vel vendere, etiam ignorante debitore, poſſum. 96.n.17

INDEX RERUM

Actione Pauliana proviſum eſt creditoribus, ut res in fraudem ipſorum alienata, intra annum revocentur. 61. n.19
Actione perſonali conveniri nequit, qui actori nihil debet. 43. n.15
Actiones creditoribus, adverſus defunctum competentes, tranſeunt in heredem, ſimul atque ſucceſſit. 22. n.18
Actionum ceſſio clam & occulte facta, præſumitur ſimulata & ficta. 113. n.27
Actionibus creditorum heres liberari nequit, niſi prius debita defuncti rectè ſolverit. 22. n.19
Actor, in judicio, ſive interdicto, uti poſſidetis, victoriam non reportat, ſi opponatur, vel probetur, exceptio clandeſtina violenta, aut precaria poſſeſſionis 58. n.239
Actor ſive in rem, ſive in perſonam agat, forum quidem rei ſequitur; in electione tamen ipſius eſt, vel in loco domicilij, vel ubi res eſt ſita, eundem convenire. 97. n.4
Actor non eſt juvandus Rei inſtrumentis. 43. n.2
Actoris eſt, omnia & ſingula probare, niſi ſuccumbere velit: ideo etiam, eo non probante, reus abſolvitur. 58. n. 233
Actore non probante, reus abſolvitur, etſi ipſe nihil præſtet. 58. nu. 145. 231
Actores, & capitales noſtri inimici, non poſſunt contra nos eſſe teſtes. 98. n.9
Actum aliud non intelligitur, quàm ſcripturâ eſt expreſſum. 32. num. 35
Actum mortis tempore faciens, qui facere potuit, dum viveret, fraude inductus fuiſſe præſumitur. 21. n.52
Actum faciens, cenſetur ſe aſtringere legibus, de illo actu loquentibus. 32. n.38. Quod procedit etiam in materia ſtricti juris tametſi interveniret juramentum. 32. n.39
Actus clandeſtini, violenti, vel precarii, non proſunt ad obtinendum ullum interdictum poſſeſſorium. 58. n.171
Actus ad executionem præcedentis, ejus naturam immutare non ſolet. 3. n.131
Actus, ad cujus ſolemnitatem præſentia alicujus requiritur, per procuratorem, aut alium ejus nomine expediri nequit. 70. n.80
Actus meræ facultatis non inducit conſuetudinem reſtrictivam liberæ poteſtatis. 58. n.179
Actus ad inducendum conſuetudinem, debent fieri diverſo & diſtincto tempore, animoque inducendi conſuetudinem. 88. n. 35
Ex actibus difformibus conſuetudo non inducitur; neque per actus meræ facultatis. 88. n.36
Et hi actus debent eſſe judiciales, ac in foro contradictorio obtenti. 88. n.37
Actus qui eſt nullus, confirmari nequit. 15. n.157
Actus priores, per ſequentes declarantur. 58. n.32
Actus nunquam præſumitur factus in formâ, in qua ſibi damnum eſſet illaturus. 78. n.92
Actus, qui ſequitur, ſemper præſumitur factus eſſe ſecundum cauſam præcedentem. 77. n.83
Actus potius cenſetur factus ſive prætermiſſus ob cauſam neceſſariam, quam voluntariam. 77. n.84
Actus confirmatorius, licet præcedentem non extendat: illi tamen robur addit, ſi eum reperit invalidum. 70. n.100
Actus voluntarij non extenduntur ad id, quod de neceſſitate non includunt. 20. n.120
Actus intentionem agentium non egreditur: neque ultra mentem & animum eorum operatur quicquam. 20. n 99. 19. n. 63. 25. n.67. 57. n.15. 58. n.55. 78. n. 61. 62. 115. n.182.
Actus dubius ita explicari ac intelligi debet, ne ex eo reſultet delictum. 113. n.38
Actus verbis generalibus declaratus, debet intelligi ita, ut omnia comprehendat, nihilque intactum relinquat. 32. n. 16
Actus à principali intentione & cauſâ judicandi ſunt, utpotè, quæ quempiam ad ita agendum movit. 115. n.180
Actus quicunque potius valere debet quam perire. 15. n.10
Actus, ſeu contractus quilibet ſecundum propriam ſuam naturam geſtus & celebratus eſſe intelligitur. 84. n. 22
Actus non habens formam debitam, habet contra ſe præſumtionem. 21. n 53
Actus ad unum certum finem geſtus, non extendendus ad alium. 78. n.90
Actus quilibet præſumitur factus ad inſtantiam illius, ad cujus utilitatem refertur. 21. n. 51
Ad actionem Paulianam requiritur alienatio doloſa. 61. n.60
Ad aditionem hereditatis edocendam duo ſimul copulativè requiruntur: animus ſcilicet & factum. 56. n.4
Ad conceſſionem regalium requiritur ſpecialis eorum expreſſio. 59. n 25
Ad conficiendum inventarium & hi, qui aliquod jus in hereditate defuncti habere prætendunt, ad inſtantiam partis citandi ſunt. 97. n.21
Ad conſequentiam non producendum, quod contra rationem juris eſt receptum. 40. n.18
Ad dotem, ejuſq; augmentum, etiam contra extraneum competit actio, etiamſi nudo pacto fuerit conſtituta. 35. n 34
Adæquatione factâ, omnis virtus, & omnis natura rei, ad quam fit adæquatio, inducitur, niſi modò alterius natura repugnet. 36. n.58
Ad æqualitatem ſervandam, pater præſumitur tantam dotem dare uni filiæ, quantam dedit alteri. 15. n.239
Ad emtionis formam & ſubſtantiam pertinet traditio plenaria. 78. n.11
Ad excuſſionem commodè deveniri nequit abſente debitore, cum nulla hypotheca ſive oppigneratio bonorum adſit. 104. n.12
Ad feudi perfectionem opus ſemper eſt, propriam ſubſequi inveſtituram quæ nihil aliud eſt, quam poſſeſſio, & rei ſive poſſeſſionis traditio. 106. n.15
Ad formam proceſſus Leg. diffamari inprimis pertinet Iuriſdictio competens. 105. n. 34
Ad impetrandam reſtitutionem, læſio qualiscunq; ſufficit. 37. n.89
Quod obtinet, modo læſio non ſit minor damno duorum aureorum. 37. n. 90
Aditæ hereditatis eſt argumentum, ſi quis jus patronatus, in hereditate aliqua, ſibi adſumſerit. 58. n.18
Aditio hereditatis in teſtamento fieri poteſt. 23. n.101
Ad inducendam conſuetudinem, unicus actus non ſufficit. 88. num.33.
Sed requiruntur actus ad minimũ duo, ſi illi valdè notorii. 88. n.34
Ad intereſſe tenetur, ex pacto promittens, pretium ex feudo redactum, viciſſim ad emtionem feudi collocare. 79. n.17
Ad jus, cui ſemel fuerit renunciatum, non amplius datur regreſſus, neque conſentienti, neque heredi ejus. 32. n.20
Ad jura remiſſa, non datur regreſſus. 64. n.47
Ad legitimam liberi maſculi & fœminæ pariter admittuntur. 15. n.173
Ad legitimationem filiorum, antè natorum, neceſſe eſt, ut mulier potuerit viro, matrimonio legitime conjungi, tempore nativitatis & conceptionis filiorum, non ſolum de jure, ſed etiam de honeſtate, & ſecundum bonos mores. 115. n.46
Ad locum quendam Cornelij Taciti reſpondetur. 110. n.99
Ad matrimonium contrahendum requiritur conſenſus, animiq; integritas. 102. n.5
Ad obſervantiam ejus, quod quis nunquam pactus eſt, nemo tenetur. 39. n.33
Ad officium magiſtratus pertinet, quoquomodo finem litibus imponere, ne immortales fiant. 95. n. 20
Ad primordiũ tituli poſterior formatur eventus. 83. n.64. 81. n.21
Adoptio ſi non valet, inſtitutio etiam, ejus reſpectu facta, corruit, heredibuſque ab inteſtato locus datur. 115. n.65
Ad perſonale arreſtum, de jure Saxonico ut locum habeat quatuor requiruntur. 86. n.22
Ad præſcriptionem actionis realis triginta anni requiruntur. 107. n. 42
Ad probandam conſanguinitatem, ſive deſcendentiam ex eadem familiâ, ob temporis antiquitatem, qualeſcunque probationes, etiam conjecturales, admittuntur. 59. n.121
Ad probandam conſuetudinem duo teſtes ſufficiunt. 88. n. 28
Ad probandum ſtatum ſeu conditionem bonorum ſufficit vel unicus actus, cum poſſeſſione longiſſimi temporis. 100. n. 40
Ad quem caſum verba privilegii non porriguntur, nec ipſum quoq; privilegium porrigitur. 77. n.3
Ad regalia contra reges ſucceſſores præſcribenda ſpecialis ipſorum voluntas

voluntas requiritur. 117.n.36
Ad res Vniverſitatis pertinent bona capituli:quæ inter publicas referuntur. 85.n.37
Ad ſupplendam legitimam,non ſolum heredes, verùm etiam legatarij coguntur. 24.n.6
Ad teſtamenti prioris revocationem non ſufficit, ſi teſtator coram ſeptem teſtibus dicat,ſe nolle teſtamentum prius valere. 35.n.3
Ad teſtamentum ſuſtinendum duo teſtes ſufficiunt. 70.n.23
*Olim etiam, teſtamenta per procuratorem ſive mandatarium ad acta deferre licuit.*70.n.24.*Idem obtinuit in donationum inſinuatione.* 70.n.25
Ad traditionem ante omnia requiritur voluntas & conſenſus. 71 n.49.
Ad validitatem arreſti requiritur, ut deſuper qualiſcunque ſummaria probatio,& cognitio præcedat. 25.n.6
Adventitia dos, apud maritum manet, habito reſpectu ad extraneum,qui dotem dedit:eamque non repetit, niſi fortè pactus,vel ſtipulatus ſit,ſibi dotem reſtitui. 41.n.36
Ad veritatem univerſalis negativæ requiritur, ut omnia concurrant,etiam quæ ſublata ſignificatione comprehenduntur. 59.n.104
*Quod in ſpecie, de vocabulo, Nullus vel nemo, obtinet.*59.n.105
Ad unum certum finem & effectum inducta, non debent gignere contrarium,de quo nihil actum, dictum, neque cogitatum. 78.n.63. *Quando aliquid præcisè, & pro forma requiritur, illud ad unguem obſervari, & in forma ſpecifica impleri debet.* 78.n.64
Adhibitio notarij eſt actus indifferens: & notarius,in numero ſeptem teſtium comprehenditur. 21.n.61
Aditio hereditatis fit ſola voluntate:atque ita poſſeſſio civilis animo apprehenſa cenſetur. 56.n.2
*Aditio conſpectior eſt,quando adeundi & apprehendendi animus prodit foras,& ſe qualis ſit, facto & verbis declaravit.*56.n.3
Aditione hereditatis paternæ à filiis factâ, etiam illa ſubſtitutio evaneſcit;utpote, quæ in caſum non aditæ hereditatis dirigitur. 115.n.151
Aditione,teſtator nanciſcitur heredem. 115. n. 152
Adjuncti ratione admittitur, quod aliàs non permittitur. 53.n.17
Advocatorum ſalarium juxta proportionem geometricam expendi debet. 87.n.7
Aedificium futurum,quod nondum exiſtit, actu non habet is, cui conceditur. 27.n. 85
Æqualitas inter conjuges ſervanda eſt. 41.n.59
Æqualitas inter actorem & reum in judiciis ſervanda; etiamſi res ſit,inter privatum & fiſcum, qui aliàs privilegiatus eſt in jure. 15.n.232
Æqualitas in actibus inter vivos ſervanda. 15.n. 233
Æqualitatis ergò collatio inter fratres admittitur. 15. n.234
Æqualitatis ergò, prælegata non veniunt in reſtitutione fideicommiſſi. 15.n.235
Aequalitatis cauſa,inter liberos prælegata non imputantur in legitimam 15.n.236
Aequalitas eſt amicitia, & ejus parens ac altrix: inæqualitas autem litium inductiva,conſervativa & nutritiva. 15. n.227
Aequalitas inter liberos diligenter obſervanda. 10.n.11.15.n.197
Aequalitas ſervanda inter fratres & ſorores: quippe quos lex ipſa ad æqualitatem invitat. 15.n.198
Aequalitas ſervanda, non tantum inter filios ejuſdem, ſed etiam diverſi matrimonii. 15.n. 240
Aequalitatis conſervandæ ergò, pater præſumitur tantam dotem dari uni filiæ, quantam dedit alteri. 10.n.13
Aequalitatis ratione multa fiunt, quæ alias non fierent. 15. n.223
Aequalitatis, jura omnia ſunt ſtudioſiſſima: eamque ſervari ubique præcipiunt. 15. n.223
Aequalitatis inter liber liberos conſideranda cauſa, multa à legibus ſancita ſunt. 10.n. 12.15.n.224
Aequalitatis ſervandæ cauſa aliquid venit in diſpoſitionem, quod alioquin non veniret. 15. n. 230
Aequitas, in paribus cauſis,paria jura deſiderat. 19.n.47
Aequitas naturalis in omnibus ſervanda. 26.n.22
Aequitatem allegare ad cauſarum deciſionem ſufficit. 26. n. 23
Aequitas eſt,quod lege,vel conſuetudine jubetur. 32. n.46
Aequitas, in paribus cauſis,paria jura deſiderat. 36.n.44
Aequitas non ſumitur de burſa ſua. 32.n.49
Aequitas non habet naſum cereum,ut,quocunque velint homines, flectatur. 32.n.50
Aequitatem judices ſemper ob oculos poſitam habeant. 114. n.19.
Aequitatis in omnibus diligenter habenda eſt ratio. 15.n.242
Aequivocatio vocis perſona, perſona alicujus fungi, id eſt, repræſentare locum alicujus,ſignificat. 110.n.20
Aes alienum,in emendo feudo contractum, debetur obligatione perſonali. 39. n.36
Aes alienum,inter heredes,proportionibus hereditariis, dividitur. 49.n.74. *Vſque adeò, ut etſi unus eorum non ſit ſolvendo, alij tamen coheredes,pro ipſius parte,minimè teneantur.* n. 75. *Quantò minus igitur poterit executio fieri contra coheredes, quando adeſt.qui nondum ſolvit,pro rata ſua, & ſolvere poteſt.* n.76.
Aes alienum ab Epiſcopo,vel prædeceſſore ejus contractum, Eccleſia,vel ſucceſſor in Epiſcopali dignitate conſtitutus ſolvere non tenetur. 85.n.40
Affectio perſonarum ex jure naturæ deſcendens facit, ut deficiente directa actione,adhuc utilis detur ex æquitate. 110.n.55
*Affectio eam legati interpretationem infert,ut de re majori factum præſumatur.*26.n.16.*Etiam tum,quando ſcripta eſt res minor.* 26.n. 17
Affectio præſumitur ab arctiori ſanguinis conjunctione. 26.n.18
Affinitas non contrahitur,per ſponſalia,etiam de præſenti. 6.n.20
Afflicto non eſt addenda afflictio. 41.n.32. 28.n.8
Agens interdicto retinendæ,non tenetur probare, ſe, nec vi,nec clam nec precariò poſſidere. 58.n.70
Agenti ex interdicto uti poſſidetis, aut, de mortuo inferendo, rectè objicitur exceptio intentionis: tibi non competit interdictum: quia ſine titulo poſſides. n.206.ib.
Agentem interdicto,uti poſſidetis,non teneri probare titulum, aut juſtificare poſſeſſionem ex titulo, quatenus verum ſit. n. 205. ibid.
Agere, vel accuſare volens probationes in promtu habere debet. 43. n. 4
Aggreſſor tenetur de occiſo. 103.n.3
Agnati illi qui tempore alienationis proximiores non fuerunt, quando ipſos ſuccedendi ordo tangit, feudum revocare poſſunt. 90.n.4
Agnatis in defectum lineæ vocatis, proximior tempore conditionis evenientis,non teſtamenti conditi,vocatus intelligitur. 82.n.3
Agros fertiles imitari debemus, qui multò plus afferunt; quàm acceperunt. 3.n.107
Alia quævis potius,quam donationis cauſa præſumitur. 20.n.94
Alienandi facultate conceſſa, cenſetur etiam permiſſum de feudo teſtari,ſive,in ultima voluntate de eo diſponere. 23.n.44
Alienare videtur,qui rem præſcribi patitur. 43.n.26
Alienare,ſeu in legem feudi peccare non dicitur is qui ſubinfeudat rem feudalem. 116.n.54
Alienatio quævis,de re inalienabili,aut reſtitutioni ſubjecta, prohibita eſt. 7.n.3
Alienatio rerum feudalium, quando conſuetudine aut ſtatuto loci permittitur,tum abſque controverſia caducitati obnoxia non ſunt. 106. n.77
Alienatio rerum Eccleſiaſticarum, de jure civili in univerſum prohibita. 85.n.19. *Explicatio, quæ res Eccleſiæ, alienationi quidem non ſubjectæ, alienationis nomine tamen continentur.*n.20.*Limitatio, quibus ex cauſis rerum Eccleſiaſticarum alienatio permiſſa.* n.21.ib.
Alienatio fit emtione,permutatione,oppignoratione,donatione, & in univerſum poſſeſſionis mutatione. 105.n.13
Alienatio feudi regulariter prohibita, quæ regula multas tamen patitur exceptiones. 106. n.28
Alienatio feudi abſque conſenſu proximi agnati,ex poſt facto revocatione feudi invalidatur. 90.n.2

Alienationi pignoris conſentiens, jus ſuum remittit, niſi contra fuerit proteſtatus, vel ipſa venditio caruerit effectu. 1. n. 73
Alienatio mobilium nullibi prohibetur. 7. n. 92
Alienatio rei minus utilis permittitur; ut rem aliam utiliorem & fructuoſiorem Eccleſia acquirat. 85. n. 23
Quando neceſſitas exigit, & vaſa ſacra, & decimæ, aliaque, quæ inter res ſacras atque ſpirituales connumerantur, immò & Eccleſia tota interdum alienari poteſt. n. 24. ibid.
Alienatio pignoris per debitorem facta, creditori non nocet. 1. n. 36
Alienatio, ſive teſtamentum, de rebus illis, ipſo jure nullum eſt. 7. n. 7
Alienationis verbum latè patet. 61. n. 21
Alienationis verbum refertur ad pignoris nexum, ac quemvis alium actum, quo dominium, aut jus aliquod transfertur. 61. n. 22
Alienationis prohibitio impedit tranſlationem dominij. 7. n. 4
Alienum eſt à fide humana, illis uti, quæ ſemel placuerunt. 39. n. 4
Alimenta æſtimantur pro ratione perſonæ, ſtatus & facultatum. 36. n. 59
Alimenta alia debentur nobili, quàm plebejo. ibid. n. 60
Alimenta à tutoribus rectè augentur, auctis facultatibus. n. 104. ibid.
Alimenta ex æquitate, cuipiam debita, præſtari non ſolent, ſi aliunde ſit, unde ali poſſit. 10. n. 22
Alimenta, quæ jure actionis debentur, etiam præterita, omni jure peti poſſunt. n. 10. ibid.
Alimenta augentur auctis facultatibus. n. 62. ibid.
Alimenta diminuuntur, ſi forte poſt illa decreta, ad egeſtatem pupillus fuerit deductus: augentur itidem, ſi quid patrimonio acceſſerit. 37. n. 238
Alimentorum obligationi locus non eſt, quoties is, cui debentur, aliàs habet, unde ſe ſuſtentet. 10. n. 21
Aliud eſt quærere de veritate rei: aliud de probatione ſcripturæ. 15. n. 119
Aliud eſt admitti ad audientiam, ad quam qualiſqualis probatio ſufficit: aliud itidem eſt in integrum reſtitui, ſive, in judicio reſtitutionis in integrum obtinere, ubi requiritur plena probatio. 37. n. 170
Allegans conſuetudinem, eam probare tenetur. 88. n. 24
Allegans poſſeſſionem, & jus funerandi, in fundo aut templo alieno, debet id probare. 58. n. 200
Allegari aliquid non ſufficit, ſed probari perfectè oportet. n. 64. ibid.
Allodialia bona præſumuntur bona nobilium, Baronum, Comitum, etiamſi habeant dominia & poſſeſſiones ſub Principe. 63. n. 7
Allodialia ſunt, quæ ex fructibus annuis comparantur. 23. n. 73
Allodialis, ſive libera res omnino præſumitur, quando in ipſa conceſſione nulla eſt facta mentio, ſive reſervatio homagij, aut fidelitatis. 63. n. 9
Allodium & feudum, non ſolum ſpecies diverſæ: verum etiam contraria ſunt. 23. n. 43
Alter tutorum, ex alterius facto condemnatur. 44. n. 22
Alteri per alterum conditio iniqua inferri non debet. 23. n. 66
Alteri per alterum iniqua conditio inferri non debet. 79. n. 9. 72. n. 25
Amittere non poſſumus, quod nunquam habuimus, privatione habitum neceſſario præſupponente. 32. n. 45
Amor patris eſt inæſtimabilis, eximius & ardentiſſimus. 18. n. 9
Quod patri viſum eſt competens & utile, pro liberis ſuis, ab alio redargui, aut incompetens videri non debet. n. 10
Amor nunquam reſpicit retro: ejuſque rei ratio additur ex Ariſtot. lib. 8. Phyſic. 110. n. 70
An contra patrem, vi invadentem res filii, locus ſit remedio l. ſi quis in tantum C. unde vi. n. 95. ibid.
An cauſſa exheredandi filii ceſſet, ſi ſeipſum defendendo patrem percuſſerit. ibid. n. 96
Animus deliberatus occidendi præſumitur, ſi præcedant minitæ, minæ & ſimilia. 94. n. 15
An infanticidium propriè ad leg. Cornel. pertineat. 110. n. 16
An liceat filio accuſare patrem. 110. n. 93
Annotatio privata nihil probat, in commodum producentis. n. 9
Immò, ne quidem præſumtionem pro ſe habet. 17. n. 10
An parentes hoſtes Reipubl. jure à filiis occidi poſſint? 110. n. 84
Annullatio actus dicitur pœna. 15. n. 90
Annullatio actus odioſi, favorabilis eſt. 27. n. 106
Ante concluſionem contrahentes non dicuntur contraxiſſe ſed contrahere velle. 15. n. 143
Antecedens qui vult, dicitur etiam velle conſequens. 64. n. 26
Anteceſſoris remiſſio gratuita, & libera voluntatis, ad idem faciendum non obligat ſucceſſorem ſuum. 84. n. 37
Ante fiſci agnitionem etiam reus utitur bonis. 98. n. 23
Antiquiorem poſſeſſionem, ac plures actus poſſeſſorios, pro ſe habens præfertur reliquis, qualitercunque coloratam poſſeſſionem habentibus. 58. n. 6
Appellatio unius, aliis etiam condemnatis, in individuis aut connexis prodeſt. 20. n. 31
Appellatio jure naturæ eſt introducta. 77. n. 21
Appellatio ab interlocutoria non admiſſâ, niſi etiam ab iſta non admiſſione provocetur, pro deſerta habetur. 97. n. 9
Appellatio cenſetur eſſe de reſervatis Principis. 77. n. 93
Appellatio non venit in conceſſione generali, niſi de ea fiat mentio ſpecialis, & ſi omnimoda juriſdictio conceſſa eſſet. ib. n. 94.
Quando quædam in ſpecie exprimuntur, & deinde clauſula generalis ſubjicitur, tum præter regalia expreſſa, etiam alia conceſſa intelliguntur. n. 95. ibid.
Appellationi qui renunciavit, ſupplicationis remedio uti nequit. n. 82. ibid.
Appellatio devolvit cauſam ad ſuperiorem, & de ea in ſuprema Curia ſive tribunali dijudicari debet. 77. n. 133
Appellatio eſt defenſio, quæ datur oppreſſis contra judicis injuriam, 77. n. 20
Appellatione parentum, non tantum pater, avus, & proavus: ſed etiam mater, avia & proavia continentur. 19. n. 87
Appellatione perſonarum, hominum, vel incolarum, ſecundum propriam & ſtrictam vocabuli ſignificationem, Status, ordines, Reſpubl. civitates, collegium, ſeu alia univerſitas non comprehenditur. 116. n. 44
Appellatione prohibitâ, reſpectu cauſarum, cenſetur etiam prohibita ſupplicatio. 77. n. 79. *Quoties ratio, ob quam prohibita eſt appellatio, etiam in ſupplicatione militat, tum, prohibita appellatio, etiam intelligitur prohibita ſupplicatio.* n. 80. ibid. *Quoties culpa, vel facto patris removetur appellatio, tum etiam cenſetur remota ſupplicatio.* n. 81. ibid.
Appellatione prohibita, non cenſetur prohibita ſupplicatio: ſed potius, ubi appellationi locus non eſt, remedium ſupplicationis plerumque ſuccedere ſolet. 77. n. 4. *Quod habet locum etiam tum, quando ſtatuto prohibetur appellatio.* ib. n. 5
Appellatione prohibita, nihilominus appellare licet, quando de iniquitate & injuſtitiâ ſententiæ evidenter apparet. 77. n. 125
Appoſitio particulæ IN; reſtringit generalitatem præcedentem, & facit modum, ſive deſignationem certam. 50. n. 6
Approbatio fideicommiſſi, etiam extrajudiciali teſtimonio probatur. 5. n. 72
Approbatio in uno facta, non nocet in alio, in quo facta non eſt. 57. n. 48. 36. n. 94
Approbatio qualibet requirit plenam & certam ſcientiam, ut quid approbatum dicatur. 78. n. 71
Approbatio, ſeu ratificatio, ex facto, neceſſariò inferenda. 39. n. 60
Argumentum, quod à cauſſâ ceſſante ſumitur, in jure validum, frequens atque utile eſt. 115. n. 64
Argumentum non tantum probabile, ſed & neceſſarium eſt. 21. n. 16
Argumentum à contrario ſenſu, eſt frequentiſſimum, & fortiſſimum in jure. 37. n. 235
Argumentum à Iuriſdictione ad proprietatem non procedit. 74. n. 24

Argumentum à fideicommiſſis ad feuda in jure validum eſt. 76. n. 22.

Argumentum à legatis ad ſtipulationes reciprocum eſt. 78. n. 84

Arreſtatio, ut legitimè procedat, arreſtato inſinuanda. vel ſi fortè opus ſit, ad dicendum & excipiendum contra arreſtum, ipſe citandus eſt. 25. n. 19

Arreſtatio in rebus alterius non admittitur. n. 39. ibid.

Arreſtatio illicita, quæ de facto proceſſit, de facto etiam tolli, & retractari debet. n. 43. ibid.

Arreſtanti, per arreſtum, jus reale acquiritur, ad heredes tranſitivum. n. 10. ibid.

Arreſta omnia, jure communi, regulariter ſunt prohibita. 25. n. 40

Arreſtum, ad importunam & ſolicitam petentis inſtantiam, non ſtatim fieri poteſt. n. 7. ibid

Arreſtum, abſque voluntate & conſenſu arreſtantis, non relaxatur. n. 15. ibid.

Arreſtum quod eſt nullum, ex alia juſtâ causâ confirmari, ſeu juſtificari nequit. n. 42. ibid.

Arreſtum autoritate, & decreto judicis reſolvi &, finiri debet. 61. n 42

Arreſtum per ſe conſiſtit, & facto ac denunciatione alterius impediri non debet. 34. n. 6

Arreſtum abſque conſenſu & voluntate arreſtantis non relaxatur. n. 3. ibid.

Arreſti requiſita quatuor de jure civili traduntur: Iuriſdictio, cauſſa, ordo & fama. 86. n. 7

Arreſti ſolennia actis judiciariis inſinuanda. 25. n. 26

Arreſto acquiritur jus reale, ad heredes tranſitorium, tribuitque prærogativam arreſtanti præ reliquis creditoribus. 61. n. 23

Aſcendentes quamdiu extant, non admittuntur ad ſucceſſionem collaterales. 21. n. 19

Aſſertio ſimplex viri nobilis, non ſecus ac juramentum alterius, habet vim certa obligationis, ex qua actio oritur. 13. n. 67

Aſſertio ejus, qui ſe proximiorem dicit, eſt excluſio juris alterius, donec ſe æquè proximum oſtendat. 67. n. 39

Aſſertio eſt confeſſio, quæ etiam probat contra confitentem. & cujuslibet alterius aſſertioni ad præjudicium ſuum creditur. 109. n. 24

Aſſertioni mariti, quod ex pecunia uxoris feudum emerit, non eſt dandum. 4. n. 31. *Niſi ex alia aliqua veriſimili præſumtione appareat, quod uxor hanc pecuniam habuerit.* n. 32

Aſſertioni meritorum ſtatur, etiam inter perſonas prohibitas, in præjudicium aſſerentis. n. 35. ibid.

Aſſeveratione ſolâ, nullum debitum, vel dos, & quod illi adhæret, probari poteſt. 80. n. 2

Aſſignatio libertorum non vitiat teſtamentum. 23. n. 99

Aſſignatio dotis non videtur poſſe haberi, pro legato. 36. n. 70

Aſſignatio dotis, à patre in teſtamento facta, habetur pro legato quodam. 36 n. 63. 70

Avarum genus mulierum, ad accipiendum potius, quam dandum proclive: & libidinoſum. 111. n. 15

Auctare, vel numero ſervitus vel jus paſſivum non augetur. 27. n. 160. *Inſpicienda ſunt ea, quæ evenire poſſunt.* 27. n. 161

Aucta familia ejus, qui jus cædendi ligna in Sylva alterius habet, non augetur jus cædendi ultra modum ab initio conſtitutum. n. 188. ibid.

Auctis rebus, vel perſonis, quibus aliquid oneroſum debetur; non tamen ſtatim augetur debitum, ſeu onus rei, vel perſonæ promiſſum. 36. n. 28

Aucto liberorum numero, præſertim maſculorum, parentem filiabus dotem augere, & feuda onerare voluiſſe, non præſumitur. 37. num. 135.

Licet aliquid novi ſupervenerit ſi tamen teſtator, diu adhuc ſuperſtes, nihil immutaverit, cenſendum eſt voluiſſe teſtamentum ſortiri effectum. 37. n. 136

Aucto numero ex accidenti, non augetur ſervitus, vel onus. 27. n. 159

Aucto patrimonio, dos non augetur. 36. n. 26

Audiendus nemo eſt contra id, quod ſe vel approbavit, vel reprobavit. 10. n. 44. 23. n. 11. 3. n. 74

Audiendus non eſt is, qui propter ſatis minimam rem vel ſummam, in integrum reſtitui poſtulat. 37. n. 240

Augmentum dotis non eſt nova dos, neque novat priorem dotem, ſed potius cum illa concurrit. n. 51. ibid.

Augmentum dotis eſt pars prioris dotis. 37. n. 52

Imo eſt virtualiter ipſa prima dos. n. 53

Augmentum dotis etiam conſtante matrimonio locum habet. n. 54. ibid.

Augmentum & acceſſio ſequuntur naturam ejus, cui accedunt. 27. n. 66.

Sive ea acceſſio diſcreta ſit, ſive continua, aut conjuncta. n 67

Augmentum facultatum, in dote dandâ, conſideratur quando filia non renunciavit. 37. n. 227

Avocatio cauſarum magiſtratui conceſſa eſt. 77. num. 132

Aurei tales hoc loco intelliguntur, quorum viginti ſeptem unam auri libram conficiunt. 7. n. 87

Autor in rem ſuam nemo eſſe poteſt. 3. n. 83

Autor rixæ putatur, qui primitus inſultat. 94. n. 15

B

Baldi quædam theorica rejecta, & communis opinio defenſa. 110. n. 30

Bella & uſitata jura clientelaria ex neceſſitate pepererunt legem. 118. n. 7

Bellum pernitioſum inter Fridericum, Ducem Auſtriacum, & Ludovicum Bavarum. 118. n. 4

Beneficium diviſionis datur inter confidejuſſores. 60. n. 2

Beneficium ad reſcindendum contractum, uni fratri competens, prodeſt etiam alteri. 12. n. 2

Beneficium reſtitutionis in integrum, an reale vel perſonale ſit? Remiſſivè. 76. n. 2

Beneficia Principum quàm latiſſimè ſunt interpretanda, non obtinet quo ad ipſum concedentem, ſive ejus ſucceſſorem, qui poteſt interpretari, ut vult. 117. n. 43

Beneficia Principium late ac plenè interpretanda ſunt. 24. n. 75. *Niſi aliæ circumſtantiæ ſtrictam interpretationem omnino fortè ſuaderent.* n. 76.

Etiamſi de ipſius Principis, ejuſque ſucceſſorum damno agatur. 27. n. 12. 13

Beneficium diviſionis locum non habet, ſi fidejuſſorem uno inſolidum condemnato, illud petitum, non fuerit. 60. n. 4

Beneficiis Principum non gravari, ſed juvari oportet eos, quibus illa ſunt conceſſa. 70. n. 10

Benigniora ſemper in dubiis præferenda. 113. n. 37

Bodini dictum notatu digniſſimum: ab æquitate, & judicandi religione non diſcedendum. 109. n. 21

Bona allodialia vaſallis in feudum vertere conceſſum. 100. n. 25

Bona fides non patitur idem bis exigi. 20. n. 36

Bona fides in præſcriptione de jure Canonum deſideratur. 83. num. 16

Bona fides etiam ex cauſis injuſtis, & temerariis cauſari poteſt. n. 19. ibid.

Bona generaliter obligata, liberè & ſine onere alienari poſſunt: non item ſpecialiter & expreſſè obligata. 1. num. 71

Bona cujuſque intelliguntur ea demum, quæ deducto ære alieno ſuperſunt 22. n. 17

Bona fides omninò alleganda, ab eo, qui ſe fundat in præſcriptione 58. n. 167

Bona fide probata, ſequitur, quod nec vi, nec clam, nec precariò poſſideamus. 58. n. 163

Bona paraphernalia, maritus, uxore prohibente, neque alienare, neque adminiſtrare poteſt. 4. n. 46

Bona, ob reſignationem, non ſtatim cenſentur feudalia. 51. num. 4

Bona juri primogenituræ ſubjecta, primogenito ex conſuetudine deferuntur, neque ex iis detrahitur legitima. 41. n. 41
Bona præſumuntur allodialia, etiam de Iure Saxonico, donec feudalia probentur. 63. n. 8
Bona, proximus agnatu, juſtè cum pacto retrovenditionis venduntur. 89. n. 13
Bona paganica, vel agri ruſtici eo ipſo, quod cum bonis feudalibus conjunguntur, feudalia non efficiuntur. 23. n. 67
Bona cujuſque loci ſubjacent legi, vel ſtatuto territorij: neque habetur reſpectus ad legem vel conditionem perſonæ, quæ petit hereditatem. 19. n. 99
Bonâ fides non requiritur in longiſſimi temporis præſcriptione. 83. n. 13
Bona fides ſemper in dubio præſumitur. 83. n. 14
Bona Eccleſiaſtica, nec ab inteſtato, nec ex teſtamento, in extraneos vel cognatos transferri poſſunt; niſi quid ex illis Eleemoſynæ nomine pauperibus, vel religioſis locis relictum ſit. 85. n. 39
Bona, prædiave Eccleſiaſtica, in aulâ Cæſaris & Principum bonis fiſcalibus ſive Cameralibus annumerantur. 85. n. 9
Bona minorum præſertim immobilia, niſi ob urgens æs alienum, & debitis ſolemnitatibus adhibitis, alienari nec poſſunt, nec debent. 89. n. 9
Bona Eccleſiæ comparantur bonis minorum; cum Eccleſia minoris & pupillæ loco ſit: & prælatus ſive Rector vel adminiſtrator, pro tutore curatorque ejus habetur. 85. n. 29
Bona tam mobilia, quàm immobilia, quæ clerici contemplatione, vel ex reditibus Eccleſiæ acquiſiverunt, fructuſque vel reditus, nondum conſumti, in Eccleſiæ dominio permanent. n. 38. ibid.
Bona validè deferuntur, tanquam legata. 23. n. 120
Bonæ fidei poſſeſſor eſſe dicitur, qui autoritate judicis poſſidet. 1. n. 62
Bonæ fidei præſumtionem allegare opus non eſt: præſertim in antiquis. 83. n. 15
Bonæ fidei contractuum natura eſt, ut etiam illa, quæ nec dicta nec cogitata ſunt, contineant. 19. n. 8
Bonorum poſſeſſio per procuratorem heredis peti poteſt. 55. n. 13
Bonorum adminiſtratio regulariter pro crimine commiſſo, reo, multò minus heredi, qui in lite non eſt, nec eſſe tenetur, haud interdicitur. 98. n. 20
Bonorum appellatione ſimpliciter prolata, nunquam veniunt feuda. 37. n. 113
Bonorum vocabulo indefinitè poſito veniunt tantum præſentia bona neutiquam futura. 27. n. 125
Bonum eſſe non poteſt, quod non idem ſit æquum. 41. n. 64
Bonus & honeſtus quilibet præſumitur, donec contrarium probetur. 89. n. 17
Bonus Princeps ita legibus ſolutus intelligitur, ut, quæ alij coacti, legumque præceptis compulſi ſervant, ea Princeps ſuaptè, ſponte multo cumulatius præſtet. 85. n. 17

C

Cæſarea Majeſtas in omnibus tàm generalibus, quam ſpecialibus Sileſiæ privilegiis beneficium appellationis ſibi reſervavit. 97. n. 2
Cæſarea Majeſtas nemini audientiam denegare, neque inaudita cauſa quenquam executionibus prægravari velle cenſetur. 106. n. 84
Cæſarea Majeſtas, rejectis actis partium, ex ſola conſcientia juſtam declarationem pro libitu facit. 117. n. 47
Cajus Valerius Ædilis, contra Quintum Flavium ait: Nihil ſua intereſſe, nocens ne an innoxius periret, dummodo periret. 86. num. 6
Captura in ſe continet injuriam perſonalem & indicium irretractabile. 86. n. 36
Captus de facto, de facto ſine impenſa, relaxandus. 86. n. 19.
Caſſatio partis, inducit confirmationem in reliquis. 36. num. 93. 37. n. 47
Caſtro ſimpliciter in feudum conceſſo, præſumitur quoque conceſſa juriſdictio, quæ tali caſtro cohæret. 84. n. 73. Quod magis obtinet, ſi facta fuerit conceſſio à Principe. 84. n. 74
Caſtro legato, omnes ejus appendices, &, quæ ipſi ſunt adjacentia, legato cedunt. 2. n. 8
Caſtrum ſi integre concedatur, nihil retento, veniunt etiam regalia jura, in quibus expreſſio etiam ſpecialis eſt neceſſaria. 106. n. 37
Caſum fortuitum, quem culpa obligati non præceſſit, nemo præſtat. 34. num. 31. Quod obtinet, etiam tum, quando quis pacto in ſe, omnem caſum & periculum ſuſcepit. n. 32. ibid.
Caſus, ſtatuto vel privilegio omiſſus, relinquitur diſpoſitioni juris communis, cui ſtatur, donec correctio probetur; aut jus aliud ſpeciale. 88. num. 15. Quod & ipſum ita probetur, ut quàm minimum lædat jus commune. num. 16. ibid.
Caſus à conſuetudine omiſſus, habetur pro omiſſo, & ſecundum juris communis diſpoſitionem decidendus. 82. n. 85
Caſus jure feudali non deciſus, ſubjacet diſpoſitioni juris communis. 8. n. 25
Caſus omiſſus, ſemper cenſetur eſſe relictus diſpoſitioni Iuris communis. 64. n. 12. 81. n. 44. 104. n. 8
Caſus omiſſus habetur pro expreſſo, ubi taciti eadem eſt virtus, quæ expreſsi demonſtratur. 64. n. 79. 115. n. 177
Caſus ſpecialiter exceptus, confirmat regulam, in caſibus non exceptis. 9. n. 20
Caſus omiſſus, de quo expreſſè diſpoſitum non eſt, ſub diſpoſitione privilegij tanquam juris communis manet. 115. n. 111
Caſus leg. minimè. de relig. explicatio; ejuſque ratio. & infra in fin. 115. n. 41
Cauſa non ſubſiſtente, effectus inde ſequi ac conſiſtere nequit. 15. n. 220
Cauſa poſſeſſionis prius decidenda, & actor poſſeſſorio innitens in ſua poſſeſſione tuendus: Reus autem, de dominio excipiens, ad petitorii excuſſionem, cum jure ſuo remittendus eſt. 58. n. 82
Cauſa finalis unamquamque diſpoſitionem, ſive obligationem rectiſſimè declarat, qualiter accipienda ſit, oſtendit; mentemq; diſponentis aperit. 19. n. 83
Cauſa finalis contractus aut obligationis non obſtat, cur aliquid cedi non debeat. 19. n. 27
Cauſa impulſiva ceſſare poteſt, ſalvo manente effectu. 63. n. 21. 22
Cauſa finalis extendit, reſtringit, & declarat diſpoſitionem: ideoque principaliter attendenda, & ſecundam eam contractus interpretandus. 45. n. 24
Cauſſa teſtati, utimagis favorabilis, univerſalior & potentior penitus excludit, trahitque ad ſe cauſam inteſtati. 115. nu. 22. 23
Cauſa dotis eſt favorabilis 102. n. 18
Cauſa originalis ſemper eſt attendenda, & ſecundum eam judicandum, non ſecundum illam, quæ per accidens venit. 19. n. 14
Cauſa legitimorum prior eſt, cauſa naturalium & ſpuriorum: hique illis omni jure præferuntur. 46. n. 3
Cauſæ efficientis potentia, arguitur ab efficacia effectus. 58. n. 26
Cauſa pupillorum & viduarum in primâ inſtantiâ, etiam Iudici ſuperiori immediato; Cæſareæ Majeſtati poſſunt deferri. 97. n. 3
Cauſæ cognitio, antequam quis capiatur aut incarceretur, prius præcedere debet. 86. n. 13
Cauſſæ viduarum & pupillorum ad Iudicem ſuperiorem immediatum devolvuntur, quando vidua & pupilli ipſo actu perſonæ ſunt miſerabiles nullumque defenſorem habent; non contra. 97. n. 16
Cautela pro emtoribus rerum hereditariarum. 110. n. 32. Ratio cautelæ ſubjicitur. n. 33
Cautela, ut venditor rem venditam ſibi ab initio curet expreſſá conventione obligari pro pignore, donec ei pretium ſolvatur. 107. n. 3
Cautio fructuaria ab herede remitti, à teſtatore remitti non poteſt. 111. n. 39

Cautio rectè exigitur; non modò propter periculum præſens, ſed etiam propter metum periculi. 14.n.9

Cautio oblata non impedit jus retentionis, quando de certa ſumma apparet. 3.n.40

Cautio abſq; cauſa à nemine exigi poteſt. 14.n.12

Cautionem offerens, qui ſolvere promiſit, non auditur. 3.n.41

Cautionibus in jure nihil eſt odioſius. 21.n.56

Cautionis majoris gratia multa fiunt, quæ tamen juri communi correctionem non adhibent. 82.n.69

Cedendo actionem liberatur is, qui tenetur propter actionem ſibi competentem. 39.n.87

Cedi non poteſt id, quod non eſt. 19.n.77.54.n.16

Cenſiticum prædium eſt de territorio, & ſub jurisdictione ejus, cui cenſus exhibetur. 74.n.25

Cenſualis ſuo jure non cadit, etſi in mille annis cenſum non ſolveret. 74.n.34

Certiſsima ſolutionis conjectura eſt, quando creditor nimis diu diſtulit petere ſuum debitum. 49.n.27

Certi ſunt mente captorum gradus. 102.n.2

Certum & expreſſum eſſe cenſetur, quod ſub verbo generali comprehenditur. 17.n.34

Certum ac liquidum rectè dicitur, de quo conſtat quid, quale & quantum ſit. 17.n.32. *Etiamſi iſtud relatione ad aliud facta demum appareat.* n.33

Ceſſante fine & effectu, ceſſat deſtinatum. 105.n.40

Ceſſante ratione conſtitutionis, ipſam etiam conſtitutionem ceſſare oportet. 41.n.57

Ceſſante officio ceſſare debet beneficium. 84.n.29

Ceſſante fine diſpoſitionis, ceſſat & ipſa diſpoſitio. 23.n.140

Ceſsio actionum, antè ſolutionem, vel in ipſa ſolutione, fieri debet. 60.n.9

Ceſsio actionum, facta ſolutione, ex intervallo, fruſtrà poſtulatur: quia unius ſolutione, reliquorum obligatio protinus eſt extincta. n.10.ibid.

Ceſsio eſt inſtar traditionis. 76.n.13.19.n.25.26.

Ceſsio legitima reſultat ex traditione, quæ alteri fit indemnitatis cauſſa in eum caſum, quo indemnitas neceſſaria eſt. 113.n.18

Ceſsio poſſeſsionis abdicationem præſupponit. 113.n.19

Ceſsionarius utitur jure cedentis, ac ceſsionario eadem, quæ cedenti obſtant exceptiones. 100.n.38

Ceſsionario, neque confeſsio, neq; tranſactio, nec pactum, nec aliud factum cedentis poſt ceſsionem nocere debet. 113.n.31

Circumſcriptus non videtur, qui jure communi uſus eſt. 37.n.16

Circumſtantia facti mutata, mutatur jus, quod ex facto oritur. 74.n.30.77.n.46.

Circumſtantias & qualitates commiſsi homicidij, probationibus, luce meridiana, clarioribus edoceri oportet. 94.n.8

Citatio notificata eum præſentem fingit. 1.n.53

Citationis formula. 83.n.81

Civilis ſapientia res eſt ſanctiſsima, quæ numario precio nec æſtimanda, nec deboneſtanda venit. 87.n.12

Civitates jure braxandi non aliter, quàm ex conceſsione Principis, & proviſione juris Saxonici utuntur. 117.n.3

Clandeſtinum illud eſt matrimonium, quod non in facie Eccleſiæ, & ſecundum conſuetudinem patriæ contrahitur, & inſcijs conſanguineis. 115.n.41

Clandeſtina matrimonia omni jure ſunt odioſa; quia fraudis ſuſpicione non carent. n.43.ibid. *Immò & damnata, cum contrahantur contra interdicta Eccleſiæ.* n.44.ibid.

Clara dicuntur ea, quæ ſub verbis univerſalibus comprehenduntur. 77.n.118

Clauſula codicillaris, ex capite alterius appoſita, nihil operatur. 21.n.35

Clauſula codicillaris fruſtanea eſt, ubi forma ad codicillos, & teſtamentum minus ſolenne requiſita, planè deficit. 21.n.36

Clauſula reſervatoria non refertur ad ea, de quibus in præcedentibus dictum fuit, ſed ad alia tantum, ne contrarietatem inducat. 23.n.158.

Clauſula ſalvo jure noſtro, ita interpretanda eſt, ne inducat contrarietatem. n.159.ibid.

Clauſula qualibet, ſecundum naturam & mentem actus principalis intelligi & reſtringi debet. n.144.ib.

Clauſula aliqua, num diſpoſitivè, vel enunciativè in fine ponatur, multum intereſt. n.145.ib.

Clauſula reſervans omne jus, quod ſibi competit, non extenditur ad id, de quo in inſtrumento facta eſt mentio expreſſa. ib.n.146

Clauſula ſine alterius præjudicio intelligenda. n.147.ibid.

Clauſula ſalvo jure, eandem reſtrictionem admittit. n.148.ib.

Clauſula generalis nihil operatur, quando ante illam nullius ſpecialis beneficij mentio ſit. n.149.ibid.

Clauſula, ſalvo jure, conſervat illud jus tantum, quo amiſſo damnum pateremur. n.150.ibid.

Clauſula in fine poſita, non refertur ad omnia præcedentia, quæ habent claram & determinatam diſpoſitionem. 23.n.168.169 *Neque etiam, quando reſultat contrarietas, derogatio, ſeu correctio præcedentis diſpoſitionis.* n.170. *Seu quando reſpectu omnium, non militat eadem ratio.* num 171. *Seu, quando poteſt conſiderari diverſa ratio, cur magis ad unum, quam ad alterum referatur.* n.172. *Seu, quando diſpoſitio, ut favorabilis eſſet extendenda, reſtringeretur.* n.173.

Clauſula poſita in medio, vel fine, refertur ad omnia. 64.nu.66. *Maximè, ubi eadem ratio habet locum.* n.67. *Et maximè etiam tum, ubi ex aliis conjecturis colligitur, teſtatorem in caſu dubio idem ſenſiſſe, quod in alio caſu expreſsit.* n.68

Clauſula, ex certa ſcientia, nihil operatur ad detrimentum tertii. 108.n.17.

Clauſula & quoſdam alios, quæ æquipollet huic: Einem gebornen Herren/ oder Edelmann/ vnd ſonſten niemandes/ *non comprehendit univerſitates.* 116.n.46.

Clauſula contra voluntatem, in fraudem & præjudicium partis inſtrumento adſcripta nullius eſt momenti. 78.n.68

Clauſula potius ſupervacua cenſetur, quàm ut contractum, nedum ultimam diſpoſitionē, magis favorabilem, vitiet 23.n.162

Clauſula derogatoria ejus eſt efficaciæ, ut, quicquid contra factum fuerit, ipſo jure non valeat. 77.n.124

Clauſula codicillaris efficit, ut, quod jure directo heres ſcriptus capere nequit, id capiat per obliquum jure fideicommiſsi. 21.n.18

Clauſula apponi ſolita pro appoſita habetur 13.n.62.

Clauſula, in quantum de jure, tribuit creditori jus hypothecæ quaſi conditionalis. 25.n.14

Clauſula codicillaris diſpoſitioni paternæ tacitè ineſſe cenſetur. 15.n.58

Clauſulam in fine poſitam, ad aliqua retuliſſe ſufficit, quoties aliquid obſtat, quo minus ad omnia referatur. 23.n.151.

Clauſulæ reſervatoriæ minimè ad ea, de quibus in præcedenti diſpoſitione actum fuit, ſed potius ad alia duntaxat referri ſolent, ne contrarietatem inducant. 77.n.96

Clauſulæ codicillaris effectus eſt, ut valeat teſtatoris voluntas, jure Epiſtolæ, vel donationis inter vivos ſive mortis cauſa. 21.n.22

Clauſulæ codicillaris effectus eſt, quod omnem prorſus defectum ſuppleat, & teſtamentum omni meliori modo, quo poteſt, valere faciat. 15.n.16

Clauſulæ reſervatoriæ vis eſt, ut reſtringat id, quod in præcedentibus eſt dictum. 23.n.143.77.n.12

Clauſulæ codicillaris effectus eſt, ut valeat teſtatoris voluntas jure teſtamenti cujuslibet. 21.n.34

Clauſulæ codicillaris effectus eſt ut valeat teſtatoris voluntas jure codicillorum. 21.n.17

Clericis interdicta eſt Venatio. 85.n.13

Codicillaris clauſula ex ſtylo & conſuetudine notariorum, magis, quàm ex voluntate teſtatoris, teſtamentis vulgò inſeritur. 21.numero. 12

Codicilli trahuntur ad mentem teſtamenti, juſque illius ſequuntur: & teſtamentum trahitur ad mentem Codicillorum. 8.n.11

Codicilli ſunt pars teſtamēti, & ab ipſo dependētiam habent. 9.n.5

Codicilli per teſtamentum ſupplentur & declarantur. 8.n.10

Cogitatio animi, quæ in lucem & ad actum non deducitur, cenſetur eſſe abortiva: eſtq; tanquam poſthumus in utero retentus, qui, niſi naſcatur, nihil eſt. 37.n.152

Cognata proxima, quid relinquat marito poſt mortem uxoris, ex utenſilibus. 40.n.13

Cognationis ſuæ exactam ſcientiam nemo habere poteſt. 106.n.82

Cognitio cauſa verſatur, in audiendo partes, & conſiderando iura ipſorum. 25.n.52
Cognitio cauſæ procedit à jure naturæ. n.50.ib.
Cognoſcere de appellatione an ſit permiſſa nec ne, non eſt Iudicis inferioris, ſed ſuperioris: eo enim ipſo, quod appellatio interponitur, iudicis inferioris cognitio ſuſpenditur. 95.n.24
Collateralium ſucceſſio an decimo gradu finiatur, vel non, diverſa ſunt Doctorum opiniones, de quibus remiſſive. 59.n.85
Collateralium ſucceſſio in feudo antiquo in infinitum admittitur. 59 n 86
Collatio inter deſcendentes tantum habet locum, non autem tranſverſales, & alios extraneos. 17.n.46
Idem obtinet in vxore, quæ marito ſuccedit. n.47.ibid.
Niſi conſuetudine, vel ſtatuto, contrarium fortè ſit receptū 17.n.48
Collatio introducta eſt, ut inter coheredes ſervetur æqualitas, & ne plus conſequatur unus, quàm alter. 17.n. 8
Collationi non eſt locus in bonis caſtrenſibus. 40.n.21
Commoda iuris patronatus recenſentur. 58.n.25
Communis opinio probata ex leg. Pater. 7. C. de pact. convent. 110. n.51.
Antonii Fabri divinatoria ſolutio ad illam legem notata. 110.n.52
Donelli ſubtilis conſideratio ad d. leg. infringitur. 110.n.53
Compromiſſa voluntaria vim quandā tranſactionis habēt. 66.n. 7
Concedi non debet, quod conceſſum inefficax & fruſtraneum eſt. 58.137
Conceſſio regalium ſi per privilegium, ſive quocunq; modo fiat non valet, ubi in gravem Imperii læſionem tendit, ſtricteq; intelligenda eſt. 117.n.18
Conceſſioni, ſeu diſpoſitioni ſimpliciter factæ, ne quidem ſummus Princeps, conditionem, cauſam, reſtrictionem aut limitationem inſerere poteſt. 27.n.23
Conceſſione ſive ſermone generali, non veniunt ea, quæ Principi in ſignum ſuperioritatis ſunt reſervata, niſi ſpecialiter expreſſa fuerint 77.n.10 *Idq; procedit, etſi actus aliter non poſſit expediri; non tamen ideò magis reſervata Principis conceſſa intelliguntur* num.11
Conceſſio ſimpliciter & indefinitè heredibus facta: item, cum facultate libere faciendi & diſponendi, ſapit allodium: non feudum. 74.n.21
Conceſſio Principis, & confirmatio eiuſdem, ſine præiudicio tertij intelligitur. 106.n.62
Conceſſio per contractum feude facta, reſpectu concedentis intelligitur non cumulativè ſed privativè facta. 106.n.48
Conceſſo uno ex ſeparatis, non ſtatim præſumitur conceſſum aliud. 2.n.9
Conceſſionem ſuperioris, minor Principe declarare nequit. 77.n.35
Conceſſio Principis, quæ in contractum tranſivit, vel facta eſt, per viam contractus irrevocabilis fit. 116.n.4.
Conceſſio non egreditur concedentis intentionem. 27.n.107
Concluſio præcipuè attenditur, quidquid antea vel dictum vel tractatum appareat. 15 n.142
Concluſio eſt de forma eſſentiali teſtamenti. 15.n.140
Concluſio eſt perfectio totius operis. 13.n.54
Concluſio ſola attendi debet. 13.n.53
Condictio indebiti competit, ſi ex cauſa quaſi facta, quæ facta non eſt, aliquid ſolutum ſit. 54.n.17
Condictio datur propter legitimas uſuras. 54.n.18
Condictio indebiti ſemper competit ei, qui ſolvit. 95.n.12
Condictio certi, quæ ex mutuo datur, velut ad rem mobilem competens, inter mobilia connumeratur. 19 n.29
Condictione mihi tenetur, qui rem, vel pecuniam meam ſine cauſa habet, aut lucrum & commodum ex illa percipit. 39. numero. 84
Conditio reſolutiva non reddit contractum conditionalem, ſed is nihilominus purus manet, atq; interim ex eo dominium transfertur. 3.n.88
Conditio à teſtatore adiecta, temere non eſt reiicienda. 115.numero. 159
Conditio efficit, ut actus ſit in ſuſpenſo. 25.n.31
Conditio, antequam impleatur, nihil ponit in eſſe. 25.n.30.37. n.156.6 n 4.100.n.36
Conditionalis obligationis hæc eſt natura, ut ante diem finitum peti ac exigi nequeat, tametſi ſtatim debeatur. 19.n.33
Quod conditionaliter in ſtipulationem deductum eſt, id nonniſi conditione exiſtente debetur. 19.n.34
Conditione deficiente, etiam actus ipſe deficit, perinde ac ſi in rerum natura nunquam fuiſſet. 25.n.33.19.n.84
Conditione pendente, nec actio, nec obligatio orta dicitur. 82.n.18
Conditione ſemel impleta, nihil amplius quærendum eſt. 115.n.120
Conditionis melioris nemo eſt, quàm fuit ipſius autor, à quo ius aliquod in eum tranſiit. 58.n.183
Conditionis natura ea eſt, ut nullum producat effectum, niſi prius impleta fuerit. 73.n3
Conditionis natura eſt, quod ea deficiente, conditionatum eſt nullum. 37.n.157
Confeſſio alterius, pro confitente, nullam fidem meretur. 3 n3
Et ſi quis iuratò deponere vellet, alterum ſibi aliquid debere, hoc tamen teſtimonium, tanquam in propria cauſa, non admittitur. n.4.ib.
Confeſſio clerici pro concubina nihil probat. 3.n.8
Confeſſio geminata, per intervallum repetita, plurimum habet efficatiæ, & idem operatur, ac ſi eſſet iurata. 36.n.31
Cōfeſſio mariti pro vxore, probat, ſi aliæ cōiectura acceſſerint. 3.n.11
Confeſſio mariti accedentibus aliis coniecturis, quibus illa redditur veriſimilis, fidem omninò facit pro uxore. 17.n.40
Confeſſio mariti, quā dotem ab uxore, ſe accepiſſe profitetur, non probat. 5.n.9.17.n.15
Confeſſio mariti non probat debitum uxoris. 3.n.7
Confeſſio mariti aſſerentis ſe certam pecuniæ ſummam uxori debere, non probat. 17.n.12
Confeſſio patris, dicentis, ſe habere pecuniam à filiis ſuſpecta eſt. 4 n.33
Confeſſio partis habetur pro manifeſta & legitima probatione. 84 n.4.
Confeſſio partis majorem habet vim, quàm aliæ probationes. numero 5.ibid.
Confeſſio partis rem notoriam eſſe oſtendit ac probat. ib.n 6
Confeſſioni plus dandum eſt, quam notorio. n.7.ib.
Confeſſio propria eſt probatio probata, amplius non probanda, & optima de mundo. 83.n.53
Confeſſata in iudicio, non ſecus ac probata, executionem paratam habent. 83.n.54
Confeſſus non appellat. 83.n 55
Confeſſio propria partis adverſæ præiudicat confidenti. 58.n.60
Confeſſioni dicentis hæc vel illa beneficia eſſe præſtita, non ſtatur, niſi aliunde accedat probatio. 4.n.29
Confirmatio nihil novi tribuit: ſed in omnibus, & per omnia ſecundum actum confirmatum intelligitur, reſtringitur atq; extenditur. 116.n.39
Confirmatio Imperatoris ſupplet omnem defectum ſolennitatis. 37.n.68
Confirmatio non plus operatur, quam confirmabile. 112.n.9
Confirmatio quid ſit. 108.n.1
Vbi non eſt confirmabile, ibi nec confirmatio. n.2.ib.
Confirmatio toties nihil novi tribuit, quoties actus etiam aliàs ſine confirmatione ſuſtinetur. n.3.ib.
Et hoc multò magis verùm eſt, ſi confirmatio talis actus fiat in forma communi. n.4.ibid.
Etſi hoc caſu confirmatio vim addit actui confirmato, tamen eundem non extendit, ſed ſolummodo corroborat. n.5.ib.
Confirmans hoc caſu non cenſetur dare, ſed ſaltem illud ius, quod invenit conſervare. n.6.ib.
Talis confirmatio ſemper præſupponit iam antè ius competere. ibid. num.7
Confirmatio novi decreti ex abundanti petita & impetrata, non immutat naturam immunitatis antiquæ. n.8.ib.
Quæ iuri contraria ſunt, ea in eiuſmodi confirmatione nunquam incluſa cenſentur. n.9.ib.
Quoties confirmatum aliàs non ſuſtineretur, toties confirmans de novo dare dicitur. n.10.ib.
Debitis requiſitis concurrentibus confirmatio non ſolum robur dat actui confirmato, ſed & invalidum convalidat. n.11.ib.

Imb

Imò talis etiam confirmatio actum extendit. n.12.ibid.

Talis confirmatio non ſolum ſupplet defectum formæ atq; ſolemnitatis, ſed & defectum perſonæ. n.13.ib.

Inſuper neceſſe eſt, de defectu perſonæ ſpeciali & expreſſam mentionem fieri: neque defectus perſonæ per confirmationem ſuppleri poteſt, etiam cum clauſula ex certa ſcientia, &c. ib.n 14.

Confirmatio nihil operatur, deficientibus requiſitis neceſſariis. ibid. num.15

Confirmatio in forma communi duntaxat impetrata præbet titulum, juſtam cauſam, & bonam fidem præſcribendi. n 16.ib.

Quamvis confirmatio ſpecificè, & cũ requiſitis legitimis facta, defectum iuris merè poſitivi tollit. 108.n.17.

Confirmari taliter tamen non poteſt id, quod nullũ eſt jure poſitivo, niſi ij conſentiant, quorum de præjudicio agitur. ib.n.18

Id quod nullum eſt, confirmari nequit. n.19.ibid.

Confirmationis ſubiectum quando nullum vel inutile eſt, contingit ratione facti, vel iuris. n.20.ib.

Principis conſenſus vel confirmatio nõ præiudicat filiis, quibus ſpe duntaxat probabili ius eſt quæſitum. n.21 ib.

Sententia à Principe lata aut confirmata, nõ nocet fœminis in feudo ſucceſſuris, ſine cauſæ cognitione, aut iure illarum indiſcuſſo. num. 22.ib.

Princeps agnatis non citatis, nec conſentientibus, in præiudiciũ agnatorum filiam vaſalli feudi capacem facere ſua confirmatione non poteſt, ne ex poteſtate quidem. 108.n.23

Confirmationis nullitas in eiuſmodi caſibus ſemper argui, & ſubreptionis vitium allegari poteſt. n.24.ibid.

Confirmatio, ſi talis facta eſſet, valet in detrimentum confirmantis. n.28.ib.

Regulariter quælibet confirmatio valida, ad tempus actus retrotrahitur: atque proinde habetur, ac ſi ab initio actui adfuiſſet. num. 29.ib.

Confirmatio Principis, ſuper aliquo actu, nihil plus iuris ei confert, quam prius in ſe habuit 37.n.168

Confirmationes omnes, etiam Imperatoriæ, ſive à ſummo Principe factæ, ſemper intelligendæ ſunt ſalvo iure, & ſine præiudicio tertii. n.169 ib.

Confirmationis tempus non attenditur, ſed confirmati. 70.n.98

Confirmatione invalida, etiam teſtamentum ipſum invalidum erit ac nullum. n 99 ib.

Coniectura non eſt opus, quando verſamur in caſu clariſſimo. 37.n.98.58.n.56.19.n.54.

Coniectura ſpecialis, tanquã potentior, prævalet generali. 75 n 14

Conjectura cedit veritati. 18.n.35

Coniectura & præſumptio una, per aliam eliditur: & plures ac fortiores vincunt pauciores & debiliores 45.n.32

Coniectura ad hæredis inſtitutionem eliciendam, ſufficiunt 7.n.64

Maxime, ſi verba illa, ex quibus conſequentia ſumitur, diſpoſitive ſtent circa inſtitutionem. 7.n.6.

Coniectura & præſumtiones ſufficiunt ad inducendam novationem. 49 n.37

Coniectura illa demum locum habent, quæ ex circumſtantiis facti, ſive diſpoſitis à teſtatore, ducuntur. 7.n.76

Coniectura omnes in contrarium ceſſant, quando de veritate actuum conſtat. 113.n.20.26

Confeſſio geminata, vim habet cõfeſſionis in iudicio factæ. 113.n.21

Coniectura voluntatis teſtatoris ex verbis, in teſtamento expreſſis, colligi debent. 24.n.9.

Coniectura ſufficiunt, quæ pro debitore militant. 49.n 25.

Coniecturis pluribus, & fortioribus, contraria unica, & levior, tollitur & abſorbetur. 23.n.89

Coniugibus permiſſum eſt, ut precibus, alter alterius inductus poſtremum in ſe provocare poſſit. 3 n 125

Coniunctas perſonas ſine mandato agere poſſe certum eſt. 55.numero. 9

Coniux conjugem teſtamento heredem ſcribere poteſt. 4.n.20

Coniux præmorienti portionem ex ſtatuto, lege, vel conſuetudine, alteri debitam, teſtamento auferre nequit. 61.n.12

Idem in noviſſimis Saxoniæ Conſtitutionibus eſt deciſum. n 13

Communis Doctorum opinio eſt inſtar legis. 37.n.128

Copulativa natura eſt, ut omnes perſonæ copulatæ, ſimul & conjunctim vocatæ, juris intellectu & effectu ſimul ſuccedant 67 n.49

Correlativorum uniformis eſt natura, ratio ſive conditio 19.n 44

Conſanguinitas eſt de his, quæ in jure noſtro cenſentur eſſe probationis difficilis 52.n.123

Conſanguineus, etiam vivente adhuc conſanguineo ſuo, dicitur habere ſpem in ejus hereditate. 14.n.4

Conſcientiæ non obligantur niſi ex lege divina: & id demum eſt peccatum, quod non eſt ex fide. 6.n.3

Conſenſus ad unum effectum præſtitus, non debet alium operari. 23.n.32.

Simplex conſenſus, immò nec juramentũ plures defectus ſupplere valet. n 33.ib.

Conſenſus regulatur ab actu ſive contractu, cui adhibetur. ib n.34

Conſenſus ſemel ritè præſtitus, eſt perpetuus & integer ib.n.36

Conſenſus cauſa vales diſpoſitio, ſtatutum vel conſuetudo, etiam ſi citra cauſam juſtam præjudicet, in competentibus n 9 ib.

Conſenſus eſt facti, nec præſumitur interveniſſe: niſi de eo manifeſtè appareat, & quod ſciverit renuncians tractari de præjudicio ſuo. 78.n.51.5.n 21

Conſenſus & ratihabitio non tantum verbis, ſed & facto inducitur. 5.n 5

Conſenſus, ex præſentia, taciturnitate & ſcientia probatur. 5. numero. 2

Conſenſus inducitur, ubi actus ſpectat ad utilitatem ejus, qui dicitur conſentire: ſecus autem, ſi concernat ejus incommodum. 5 n.22

Conſenſus domini, & antè alienationem, & in alienatione, & poſt alienationem factam, rectè accommodatur. 39 n 65

Conſenſus etiam tum, quando in dubio, unus, interveniſſe præſumitur. 5.n.7

Conſenſus eſt ſubſtantiale contractuum & pactorum requiſitum. 106.n.3

Cõſenſus in animo conſiſtit, ex facto inducitur factisq; declaratur. 61.n 16.

Conſenſus generaliſſimi ſtatuti realis eſt, & per illum omne jus agnatorum, quod habent in feudo, in quemcunq; cui id alienatur, collatum cenſetur. 32 n 24

Conſenſus generaliter præſtitus dicitur conſenſus in rem. 32 n.21

Conſenſus iſte in feudis tantum ſuum habet effectum. 23 n.42

Conſenſus in alienatione feudi generaliter præſtitus, generaliter nocet, & omnem caſum complectitur. 32.n.19

Conſenſus non cenſetur ſubiiſſe in his, quæ limites actus excedunt. 19.n.65.

Conſenſus non ſubeſt in his, quæ limites actus excedunt. 20.n 69

Conſenſus præſtitus in aliquo actu, etiam ad executionem extenditur. 5.n 76.23 n 35

Conſenſus præſtitus, pro alienatione quorundam bonorum, non extenditur ad alia bona. 7.n 37.

Conſentiens alienationi rei juri omni, quod in ea habet, etiam de futuro renunciare intelligitur. 32 n.18

Conſentiens alienationi, non tantum juri ſuo, quod id feudo habet, renunciare, ſed & in eum, in quem fit alienatio, tranſtuliſſe cenſetur. 32.n.19.

Conſentiens alicui actui amittit omnia jura ſua, quæ ad iſtum actum impugnandum habuit. 23.n. 8

Conſentiens jus ſuum perdit, & alienum fortificat. 23.n. 25

Conſentire tum demum ſciens & tacens videtur, ſi ad patientiam & ſcientiam accedat aliquis actus poſitivus. 5.n.22

Conſenſum alienationi feudi appoſitum, dominus revocare nequit. 23.n.27

Conſenſum creditoris: qui fortè ſivit rem diſtrahi ex verbis, aut ſubſcriptione contractus, apparere oportet. 8 n.62

Conſenſum ſuum revocare, aut impugnare non licet. 23.n.10

Conſenſu generali præcedente, & alienandi facultate vaſallo ſemel indiſtinctè conceſſa, ſpecialis conſenſus domini amplius non requiritur. 37.n 66

Conſervatio famæ & perſonæ pari paſſu ambulant. 94.n 21

Conſiderandum eſt imprimis, quo animo & mente, ſub hac vel illa verborum conceptione ſententiam tulerint judices. 16.n.27

Conſignatio quarundã cauſarum, quare commiſſioni, in effectum deducta, meritò ſit ſtandum. 106.n.83.

Conſtituta ſemel obligationi, altero non conſentiente, renunciare nemo poteſt. 105.n.10. *Quod mutuo plurium conſenſu ſemel eſt contractum, nonniſi mutuo etiam ipſorum diſſenſu diſſolvitur.* n.11.ib.

Conſtitutio Iuſtiniani, in qua ſumma fidei Chriſtianæ reperitur, emendatior edita à Leonclaio. 119.n.105

Conſtitutio Principis habet vim legis. 27.n.2

Conſtitutio Principis eſt jus ſingulare, ſive lex ſingularis. 27.n.3

Conſtitutioni præcedenti per poſteriorem nunquam, niſi hoc expreſſe dicatur, cenſetur derogatum. 116.n.41

Conſtitutus in præſentaneo vitæ diſcrimine licitè ſe defendit. 94.n.13

Conſuetudine & ſtatuto, ſeu jure municipali induci poteſt, ut uxor pro mariti debito, & vice verſa teneatur. 17.n.19

Conſuetudinis magna vis eſt & æquiparatur juri communi. 124. num.2

Conſuetudinem aliquam eſſe notoriam probari oportet. 82.n.68

Conſuetudinis & privilegii par ratio cenſetur. 23.n.95

Conſuetudo cum ſit facti, non præſumitur, niſi probetur. 88.n.25. 26.19.n.91

Conſuetudo, cum ſtricti juris ſit, non extenditur ad ſimilia, etiam ex ſimilitudine, ſeu identitate rationis, maximè ſi juris ſit contraria. n.27.ib.

Conſuetudo dicitur jus commune, in loco ubi extat. 81.n.49

Conſuetudo eſt actus practicus, præciſè & ad unguem obſervandus. 81.n.50

Conſuetudo eſt ſtricti iuris. 82.n.34

Conſuetudo in illo tantum caſu procedit, in quo allegatur. n.35 *In conſuetudine nihil ſupplendum, ultra ſolitam obſervantiam.* n.36

Conſuetudine alicuius loci iuri feudorum amplius non detractum intelligitur, quam verba ipſa conſuetudinis ſonant. n.37

Conſuetudo tantum habet de potentia & effectu, quantum habet de uſu. n.38

Conſuetudo in contractu feudali reſpiciens certas perſonas nõ trahitur ad alias. n.39

Conſuetudo & mos regionis, in evictionum quoq; quæſtionibus imprimis conſiderandus eſt. 78.n.41

Conſuetudo explicitè & diſertè probari debet. 19.n.93

Conſuetudo favorabilis dicitur, quæ reducit ad ius antiquum, quod fuit correctum. 82.n.97

Conſuetudo generalis, nulla eget probatione. 82.n.59

Conſuetudo generalis non eſt, niſi in tota Provincia, unanimi conſenſu ab omnibus perpetuò obſervetur, 82.n.60

Conſuetudo notoria, propter notorietatem ejus non probatur. 82.n.61.

Conſuetudo generalis & notoria, ut extitiſſe dicatur, omnibus modis probari debet. 82.n.71

Conſuetudo hæc, quâ creditores venditoris ad evictionem tenentur, eſt rationabilis. 101.n.9

Conſuetudo immemorialis eſt inſtar tituli. 23.n.93

Conſuetudo in dubio non præſumitur; niſi probetur per actus ad probationem eius ſufficientes. 40.n.15

Conſuetudo in feudis imprimis attendenda. 76.n.24

Conſuetudo inducta in uno caſu, non habet locum in alio caſu, in quo eadem non militat ratio. 82.n.45

Conſuetudine exorbitans, oneroſa, & iuri communi contraria, non extenditur ad alium caſum ſimilem, etſi in eo militet eadem, vel major ratio. 82.n.46

Conſuetudo non trahenda ad alium caſum, licet habeat eandem rationem, & ſit ejuſdem naturæ. 81.n.47

Conſuetudo laudemium exigens, meritò obſervatur. 74.n.43

Conſuetudo propter uſum recipientium, facit ut juſtum ſit, quod alias videbatur injuſtum. 74.n.44

Conſuetudo deß Auff vnd Abzugs *rationabilis eſt.* 74.n.45 *Iuriſdictionis fructus reputatur,* Auff vnd Abzug. 74.n.46

Conſuetudo loci, in viciniâ, non magis obtinet, quam obſervantia illic introducta & obſervata fuerit. 82.n.57

Conſuetudo loci ubiq;, etiam in arreſtis, attendenda. 25.n.23

Conſuetudo, & ſtylus judiciorum, legis inſtar ſervandus. 25.numero. 24

Conſuetudo non inducitur ex eo, quod vario modo uſurpatur. 82.n.49.

Conſuetudo non inducitur ex non actu, niſi præcedente prohibitione. 77.n.59

Conſuetudo ut valeat, requiritur, ut ſit præſcripta, vel inveterata continuata, & non interrupta. 88.n.39

Conſuetudo non præſumitur, niſi probetur, & quidem plenè. 79.n.39.

Conſuetudo non valet, cui lex expreſſè reſiſtit, vel derogat. 79.numero. 40

Conſuetudo probanda in ſpecie illius caſus, qui venit in controverſiam, neq; ſufficit probare generaliter ita eſſe conſuetudinem. 82.num.41.

Conſuetudo, quæ publicum bonum adjuvat, promovens ſolutionem debitorum, incitans ſubditos ad emtionem prædiorum obæratorum, aliaque declinans incommoda, minimè reprobanda. 101.n.5.

Conſuetudo unius loci, reſpiciens favorem domini obſervari debet in omnibus aliis locis eidem ſubiectis. 77.n.23

Conſuetudo ſupremæ curiæ obſervanda eſt, in omnibus aliis locis & Provinciis ei ſubjectis, vel unitis. 77.n.24

Conſuetudo civitatis, quæ eſt caput Provinciæ debet ſervari in tota Provincia, ne membra ſeparentur à capite 77.n.25

Conſuetudo juri communi conſentanea, ad alia loca facilius extenditur. n.26 ibid. *Quando de conſuetudine interpretativa tantum agitur, extenſio facilius admittitur.* n.27.ib.

Conſuetudo unius loci, extra locum illum, in quo uſurpatur, vires ſuas non extendit. 82.n.51

Conſuetudo non extenditur ad locum ſeparatum, nec etiam ad contiguum, & connexum, qui non eſt eiuſdem territorii, vel iuriſdictionis. n.52.ib.

Conſuetudo ſpeciatim probanda in loco, de quo agitur. 82.n.53

Conſuetudo ſpecialis cuiuſque loci generali feudorum conſuetudini derogat. n.92.ib.

Conſuetudo ut notoria dici poſſit, ſententia declaratoria requiritur. 81.n.64

Conſultatio de jure braxandi, quid æqua lance perpendendum veniat, obſervatis circumſtantiis loci. 117.n.52

Contra bonos mores facere dicitur, qui dominium prohibet, re ſua uti. 7.n.55 45.n.50

Contra confidejuſſorem nulla datur repetitio, ſi antè ſolutionem, actiones ſibi cedere non petierit. 60.n.8

Contra communem opinionem licitè judicatur, quando legum & rationum autoritate deſtituitur. 3.n.130

Contra Domum Auſtriacam nulla, niſi immemorialis temporis currit præſcriptio. 118.n.17

Contra factum ſuum nemo venire debet. 32.num.52.116.n.6.23 num.12

Contra fideicommiſſum judicari debet. 5.n.18

Contrahere, licet ab initio voluntatis ſit, ubi tamen contractus eſt perfectus, neceſſitatis eſt. 116.n.9

Contra heredem, qui non confecto inventario, in hereditatem quæ aliorum jura continet, ſe intromiſit, quod malignetur, jus præſumit. 97.n.17

Contrahentes, cum cenſentur facere contractum, quem nominant. 100.n.32

Contrahentes excepturi fuiſſent caſum mutationis, ſi de ea cogitare fuiſſet opus. 27.n.172

Contrahentes voluiſſe cenſentur, quod verba important. 27.numero. 116

Contrahentes præſumuntur celebrare actum, quem nominant: & quilibet contractus talis eſt, in eſſentia, qualem oſtendit litterarum figura. 32.n.33

Contrahentium mens & propoſitum, ex nomine, quod ipſi contractus expreſſè indiderunt, optimè eluceſcit. 13.n.46

Contrahentium mens nunquam eſt, ut unus ad obſervandum contractum teneatur, alter verò minimè. 13.n.82

Contra id teſtamentum judicatur, cuis contrarium eſt major Dd. numerus. 21.n.11

Contra

Contrà inſtrumentum guarentigiatum, exceptiones aliæ, quàm ſolutionis regulariter non admittuntur. 92.n.13. *Sed hoc fallit, quando inſtrumentum non eſt guarentigiatum, id eſt talè, ut renunciando omnibus exceptionibus, in caſum non factæ ſolutionis parata executionis locum eſſe jubeat.* 92.n.14

Contrà ipſam hereditatem alia, quàm realis actio non datur. 97. num.19.

Contra juramentum delatum & præſtitum, non admittitur probatio: nec aliud unde illud retractetur. 52.n.7

Contra naturam venditionis eſt, ut res vendita non transferatur dominium. 1.n.59

Contra propriam declarationem factumque ſuum, venire non licet. 116.n.59

Contra renunciationes in dubio paſſim judicatur. 20.n.130

Contra ſalvam guardiã faciens, pro tuitione poſſeſſionis & jurisdictionis non punitur. 106.n.75

Contra tutorem, qui in dolo verſatur, in litem jurari poteſt. 20. n.19

Contra venditorem rectè agitur, ſuper eo, quod deeſt. 13.n.66

Contractui dant formam verba inſtrumenti. 32.n.34

Contractus perfecto, ipſe etiam princeps conditionem adjicere haud valet. 98.n.11.

Contractum denotant partes ejus ſubſtantiales. 13.n.24

Contractum emendi & vendendi intercipere, fas prohibet. 116.n.35

Contractum pro parte acceptare, & pro parte irritare, nemo poteſt. 13.n.84

Contractum violare non licet contrahenti. 116.n.8.

Contractus à lege prohibitus, ipſo jure nullus eſt. 1.n.41

Contractus ab initio ſunt voluntatis, poſtea neceſſitatis. 20.n.46. 32.n.53

Contractus cum defuncto conſummatus, invariabilis eſt: neque mutatur conditio obligationis, ex perſona heredum. 22.n.12

Contractus emtionis, venditionis, locationis, & id genus alij, ſimpliciter & abſolutè ſunt juris gentium. 116.n.32

Contractus ex conventione legem accipiunt. 3.n.44. 27.n.92. & 153.

Contractus ex verbis & nominatione contrahentium dignoſcitur. 13.n.44.

Contractus in eſſentia ſua, is & talis eſt, qui & qualis, in prima ſui figura in inſtrumento apparet. 27.n.80

Contractus intelligitur initus ſecundum conſuetudinem regionis. 50.n.12

Contractus inter vivos dicitur, quando quis heredes ſuos inde obligatos eſſe voluit. 3.n.174

Contractus in teſtamento quando celebrari poſſit. 23.n.98

Contractus initium, non eventus attendi debet, quando bona fuit intentio contrahentium. 4.n.28

Contractus pro nullo habetur, cum dolus cauſam dedit contractui. 107.n.9

Contractus inter vivos eſſe cenſetur, quando quis heredes ſuos obligatos eſſe voluit. 3.n.90

Contractus non manſit illibatus, cui, pro incremento acceſſit alius poſterior, ut prior eò magis confirmaretur. 49.n.30

Contractus non debet claudicare. 63.n.13. 95.n.11

Contractus nullus eſt, ſi in venditione conveniat, ne dominium transferatur. 43.n.20

Contractus omnis eſt ſtricti juris, nec admittit interpretationem ampliativam, etiamſi promiſſio ſine ea ſtare nequeat. 27.n.113

Contractus perficiuntur & abſolvuntur concluſione. 15.n.141

Contractus plenè: ultimæ voluntates plenius: & beneficia Principum pleniſſimè ſunt interpretanda. 27.n.14. *Non modo quoad verba.* n.15

Contractus præciſè judicandus ex ejus verbis. 13.n.48

Contractus Principis, vel cujuslibet alterius, habentis legis condendæ poteſtatem, legis vim obtinet. 116.n.67. *Illa theorica, quâ aſſeritur contractum Principis, ſeu Regis, habere vim legis, intelligenda eſt, de contractibus juris, non de privilegiis, per viam contractus conceſſis.* n.68.ib.

Contractus Principis, pro utilitate regni & ſubditorum initus, præſumitur ex eo, quandò is celebratus, vel conceſſio facta fuerit præſentibus, & conſentientibus Conſiliariis Principis. n.38.ib.

Contractus reductio, ad æquitatem fieri debet, quando res tractu temporis efficitur iniqua, vel in infinitum creſcit. 27.n.178

Contra ſententiam, quæ in rẽ judicatam tranſiit nemo audiendus. 39.n.12

Contractus ſive promiſſiones Principum ſunt longè fortiores, & firmiores ipſius legibus Principis. 116.n.18

Contractus ſpecies ſumenda, quam verba ipſa demonſtrant. 13. numero. 49

Contractus talis celebratus eſſe dicitur, qualis in ſua forma apparet. 13.n.23

Contractus talis eſt, qualem figura literarum, in inſtrumento, oſtendit. 15.n.43

Contraria diſſolvere difficilius, quàm objicere. 36.n.72

Contrariarum cauſarum, contrarij ſunt effectus, & adjuncta contraria. 27.n.151

Contrariorum contraria eſt ratio. 9.n.25

Contrariorum eadem eſt diſciplina; & idem operatur oppoſitum in oppoſito, quod propoſitum, in propoſito. 32.n.22

Contrarium libertatis allegans, ad probationem tenetur. 63.numero. 6

Contraventio teſtamenti legitimè & ſecundum juris terminos facta, pœnam nullam de jure meretur. 15.n.216

Controverſum eſt, an ſponſa, etiam de præſenti, ante matrimonij conſummationem, uxor indigitari queat. 6.n.8

Contumax non eſt, qui ad citationem ſibi inſinuatam jure ſuo utitur, excipiendo de incompetentia & præventione, aliaſque cauſas allegando, quare comparere & reſpondere non teneatur. id. ſupra. 105.n.28.43

Conveniri nequit, ut pretium ex feudo redactum, ſit feudum: & ut heredes feudales illud habeant præcipuum. 71.n.28

Conventio fratrum, ne bona ad fœminas deveniant, jure ſubſiſtit. 64.n.85

Conventio partium, & juſſio Præſidis æquiparantur. 107.n.31

Conventio, regulariter non extenditur ad incogitata. 27.n.173

Conventio, qua quis alteri poſt mortem ſuam, quædam bona promiſerat, ob inſinuationis defectum, nulla eſt. 3.n.143

Conventio ultro citroq; obligatoria eſt individua. 13.n.181

Credenti pecuniam, ad emendum feudum, nulla in eo hypotheca acquiritur, ſine domini conſenſu. 39.n.30

Creditor alienam rem diſtrahere nequit, niſi in neceſſarium antecedens hypotheca conſtituta intelligeretur. 107.n.25

Creditor alienationi pignoris non contradicens, vel novæ obligationi conſentiens, prioritatem & jus ſuum amittit, ita ut poſterior præferatur. 1.n.74

Creditor anterior, etſi contractui vel oppignorationi poſteriori conſentiat, nondum tamen remiſſum eſſe cenſetur jus pignoris, niſi & hoc expreſſè fuerit actum. 81.n.63

Creditor condictione repetere poteſt pecuniam ab eo, in cujus illa emolumentum ceſſit, etſi nullũ cum ipſo fuerit negociũ. 39.n.83

Creditor debitum ſuum per acta judicialia probans, longè præfertur illi, qui nihil tale pro ſe habet. 39.n.53

Creditoris & debitoris, in utrumq; eventum par eſt ratio, ut neuter lædi videatur. 114.n.12

Creditor ex mutatione monetæ nihil commodi vel incommodi ſentire debet. 114.n.17

Creditor fructus, ultra legitimas uſuras perceptos, in ſortem imputare tenetur. 3.n.45

Creditor is potior eſt, cui primò ſatisfactum conſtat. 25.n.54

Creditor jure retinet etiam plus bonorum, quam ratione debiti ſui poſſe videbatur. 3.n.43

Creditor non aliter pignus remiſiſſe dicitur, quàm ſi expreſſè alienationi conſentiat. 1.n.16

Creditor non cogitur pluribus pignoribus datis, receptâ particulari ſolutione, unam rem pignori datam liberare. 104.n.17. *Quando verum certumq; eſt, quod principalis debitor non eſt ſolvendo, niſi partem debiti; quod tunc, non facta alia excuſſione, in ſubſidium conveniri poteſt fidejuſſor principalis.* n.18.ib. *Quando principalis debitor non poteſt ſolvere, heredes fidejuſſoris tenentur reſiduum ſolvere, nec particularem ſolutionem expectare creditor opus habet.* n.19.ib.

Creditor non præſumitur in commodum dilatæ ſolutionis æquo

animo ferre. 49.n.21
Creditor particularē ſolutionem invitus recipere non cogitur 104. n.16.
Creditor poſſidens pignus, fructuſque percipiens contra jus computandi fructus in ſolutū, nulla præſcriptione ſe tueri poteſt. 1.n.13
Creditor poſterior, impetratâ immiſſione, jus ſuum alter confirmare nequit, quàm ſi priori creditori debitam pecuniam ſolvat. 81.n.68.
Creditor, qui generalem & ſpecialem ſimul habet hypothecam, & anterior eſt, non poteſt poſteriorem creditorem, hypothecam habentem moleſtiâ afficere, præſertim, ſi ex uno ſpecialiter ipſi obligato prædio, ſuum conſequi poſſit. 16.n.21
Creditor, qui prior eſt tempore, potior quoq; eſt iure. 1.n.5
Creditor, qui ſcit & tacet, quando rem ſibi pignoratam debitor alienat, conſentire non præſumitur. 1.n.14
Creditor rei alternativè debitæ, non fit Dominus ante electionem, ſed tantum requirit actionem perſonalem, & eam ad heredem transmittit. 72.n.42
Creditor, ſi præſens ſit, & non contradicat, nondum tamen conſenſiſſe præſumitur. n.17
Creditor ſive fidejuſſor eo ipſo damnū ſentire præſumitur, cum creditum erga unum, ſive indemnitatem ab uno præſtitam in plures partitur. 113 n.6
Creditor venditoris conſuetudine loci ad cautionem pro rata tenetur. 101.n 12
Creditorem non eſſe, aut malam fovere cauſam oportet, qui diuturniore ſilentio uſus eſt, & ab executione ſeſe abſtinuit. 10.n.25
Creditorem ſe aſſerenti, nulla adhibetur fides, niſi creditorem ſe eſſe oſtenderit atque edocuerit. 80.n.3.22.n.6.
Creditores à debitore non defraudantur, cum quod ab illo non acquiritur. 61.n.46
Creditores defuncti præferuntur creditoribus heredis jure nimirum ſeparationis. 22.n.13
Creditores defuncti anteriores ſunt creditoribus heredis, atque ideò etiam prælatione gaudent. 22.n.14
Creditores duplici vinculo freti, aliis meritò præferuntur. 10.n.18
Creditores ſatui ſunt, qui, debitore prius non excuſſo, contrà poſſeſſores bonorum debitoris inſtrumenti executionē petunt. 12 n 14
Creditores jus ſuum perſequi impediri non debent. 1 n.9
Creditores, utramque actionem cumulatè in judicium deducere non prohibentur. 12.n.10
Creditori hodiè non eſt liberum, omiſſa perſonali actione, ſive inexcuſſo debitore principali, pignus perſequi, quando tertius illud poſſidet. 12.n.12
Creditori pro pecunia, ad emendam rem data, quæ actio competat. 39.n.77
Creditoribus liberum eſt, utrum perſonali, vel reali actione, obligatos ſibi, eorumque heredes, convenire velint. 12.n 9
Creditoribus iis, qui primò egerunt, ante reliquos etiam ſatisfaciendum eſt. 25.n.53
Creditoribus legatariis, vel fideicommiſſariis, tormentis aut juramento, aut alio modo approbare permittitur, maiores eſſe res hereditarias quàm heres in inventario aſſignavit. 97.n.30. Idq; obtinet, etſi frater ſit coheres, qui bona communia, cum reliquis fratribus coheredibus adminiſtravit. n.31.ib.
Creditoris conditio ſit deterior, ſi per ſubhaſtationem, ſive ſub haſta fiat venditio. 1.n.49
Crimen contrahitur, ſi voluntas nocendi intercedat. 103 n.5
Cujacii Sententia mulierem propriè ICto hominem eſſe negantis refellitur. 110.n.8
Cujacii ſolutio ad l.ſi genero.26.Cod.de jur.dot. 110.n.67
Cui actio datur, illi multo magis exceptio competit. 54.n.19.78. n.24.61.n.39
Cui diſertè renunciatum non eſt, etiamnum durare intelligitur. 78.n 52 64 n.9.81 n.57. Quod in favorem alicuius introductum eſt, illud in odium & damnum eius retorqueri non debet. 81.n.58 Favores ampliari, odia verò reſtringi convenit. 81.n.59
Cui non conveniunt verba diſpoſitionis, eidem nec ipſa diſpoſitio convenire debet. 77.n 2.77
Cuiuſvis mens & intentio eſſe intelligitur, ut actus potius omni meliori modo valeat, quam ut pereat. 4.n.4
Culpa nunquam, etiamſi levis, aut etiam leviſſima fuerit, præſumitur. 34.n.29
Culpa omni caret, qui id facit, quod facere debet, & quod alii facere ſunt ſoliti. 34.n.23
Culpa unius non trahenda in perniciem alterius: & nemo ex delicto alterius obligatur. 34.n.34.35
Culpam vel fraudem in genere doceri non eſt ſatis: ſed oportet, ut, in ſpecie iſta, de qua quæritur liquidè, clarè & luculenter doceatur. 61.n 55
Cum aliquid ad ſimilitudinem alterius inducitur, illud intelligitur inductum, cum omnibus eius qualitatibus. 36.n.45
Cum aliquis tenetur aliquid dare aut facere, ut quidpiam conſequatur, non poteſt illud petere, niſi ipſe prius totum dederit, aut fecerit, quod dare aut facere debet. 23.n.77
Cum de præjudicio tertii agitur, principis aſſertio per ſe ſola plenam probationem non efficit; ſed teſtis omni exceptione maior habetur. 109.n 22
Cum & ſimplicis inimici teſtimonium jure poſſit reprobari. 98. n.10
Cum legis verba clara ſunt, interpretatione in ſenſum alienum non detorquenda, aut de ratione legis ſolicitè inquirendum. 59.n.39
Cum pactis hereditas dari non poſſit, ideò nullum pactum, quo de ſucceſſione agitur, valere poteſt. 3.n.150
Cum privilegia ſine præjudicio tertii concedantur, non præſumitur Imperator alius jus auferre velle. 105.n.15
Cum pro teſtamento præſumtiones adſunt, onus probandi in contradictorem transfertur: etſi probare deberet negativam. 25. n.23
Cum ſemel juratum eſt, non quæritur, an rectè juratum ſit, ſed tantum, an juratum ſit. 12.n.3
Cumulatio plurimum actionum regulariter admiſſa, ut lites, & ſumtus litium minuantur, citoq; finiantur. 58.n.216
Cur ex pacto filiæ matri actio non quæratur. 110.n.69
Cur ſtare prohibeatur, quod mutatum non reperitur. 36.n.21
Curator pro minore, non tantum dotem dare, ſed etiam impendia, quæ ad nuptias facienda ſunt, ſolvere tenetur. 36.n 105.37.n.57
Curatores pupilli nomine, ſeorſim, præter dotem, tenentur facere impendia in nuptias ſororis. 37.n.61

D.

DAmni & lucri diſpar eſt ratio: & tolerabilius ac iuſtius eſt, ut à lucro quis ſubmoveatur, quàm ut alius indebitè damnum ſentiat. 79.n.20
Damnum, quod ſibi quis contrahit, non imputandum alii. 60 n 5
Datio & ademptio, facta in Codicillis, perinde eſt, ac ſi in teſtamento facta eſſet. 9.n.8
De actu, ex iure & cauſa eſt iudicandum. 58.n.60
De allodialibus ſuis, & inter vivos, & in teſtamento, vel qua alia voluntate ultima, pro arbitrio diſponere licet 3 n. 59.23 n.40
De competentia dotis, non amplius quæritur, illo caſu quo non tantum conſtituta eſt dos à patre; ſed etiam effectum habuit, ipſo vivo, ita ut filiæ nupſerint, & dotem realiter acceperint ab ipſo patre. 37.n.214
De competentia & congruitate dotis, non eſt ulterius quærendum, ſi appareat filias dotatas, aut dotis aſſignationem, à patre in teſtamento factam eſſe. 18.n.13
De connexis & acceſſoriis idem ius ſtatuitur, quod de principali 2.n.7
De conſcientia ſua quiſque iurare cogitur. 97.n.32
De contractibus in teſtamento geſtis idem iudicandum quod de aliis. 23.n.105
De dotalitii conſtitutione. 100.n.5
De evictione agi nequit, niſi dudum res fuerit evicta. 66.n 4. Niſi conventum ſit inter contrahentes, ut ſtatim lite mota, ſuper re tradita, de evictione venditor teneatur n 5 ib.
De evictione fruſtra agitur, quando iudex per iniuriam, aut imprudentiam pronunciavit contra rem habentem. 66.n.12
De evictione rectè agitur, re etiam nondum evicta. 13.n.9
De feudo etiam iure communi teſtari licitum eſt, ſi accedat domini ſuperioris & agnatorum conſenſus. 23.n 91
De feudo novo quælibet Vaſalli diſpoſitio, Domini conſenſu facta, valet. 8 n 2.23 n. 1 etiamſi feudum illud ſit ex pacto & providentia. 8.n.3. Multò magis ſi ſit feudum emtum. n 4.ib.

De feudis alienabilibus idem iudicandum, quod de rebus allodialibus, ſive hereditariis. 23.n.39
De feudo nulla poteſt fieri diſpoſitio: vel ordinatio. 72.n.11
De formalibus ex inveſtiturarum pactionibus ſumitur judicium. 106.n.11
Primum requiſitum formale feudi eſt ejuſdem realis traditio. n.12. ibid.
Secundum requiſitum formale feudi, eſt expreſſa donantis voluntas. n.18. ibid.
Tertium requiſitum formale feudi eſt, juramentum fidelitatis. n.25. ibid.
De genere quod verum eſt, de ſpecie etiam verum eſſe cenſetur. 115. n.148
De hereditate ut conſtare poſſit heres tenetur legitimum inventarium edere, omnium bonorum à defuncto relictorum. 15. num. 194
De his, quæ non ſunt, & quæ non apparent, idem eſt judicium. 17. num. 8
De inveſtituræ renovatione ab inveſtitis ſimultaneè facienda, controverſæ ſunt Doctorum ſententiæ. 82.n.48
De jure Saxon etiam juris repræſentationis locus eſt in feudali ſucceſſione. 100.n.14.
De teſtamento, tempore peſtis facto, nihil certi de jure conſtitutum reperitur. n.15. ibid.
De jure Saxonico ad inducendam conſuetudinem requiruntur triginta anni, annus & ſex ſeptimanæ, cum tribus diebus. 88. n.40
De jurisdictione delegati adeundus eſt delegans ipſe. 59.n.27
De melioramento ſine conſenſu Domini, & agnatorum, vaſallus in ultima voluntate rectè diſponit. 23.n.74
De obligando ubi quæritur ad negandum, ſi fuerit occaſio, propenſiores eſſe debemus. 49.n.7
Depoſitarius tantum de dolo & lata culpâ tenetur. 34.n.21
De poteſtate principis diſputare, ſacrilegij inſtar habetur. 59.n.17
De Principis voluntate & ſcientia diſputare & inquirere licet, ſi aliquo ipſius facto jus alicujus tertij læderetur. 59.n.18
De Principis poteſtate modeſte diſputare licet, in eum finem, ut veritas eruatur, & damnum tertij anticipetur. 59.n.19
De Principali, & acceſſorijs, idem eſt judicium. 27.n.60
De quo teſtator non eſt locutus, quodque non expreſſit, neque diſpoſuit, cum potuerit, id noluiſſe dicitur. 115.n.110
De rebus fideicommiſſo ſubiectis, nec ad pias cauſas teſtari licitum eſt. 7.n.5. Nec alimenta in ijs conſtitui poſſunt. 7.n.6
De religione publice contemnentes olim puniti. 110.n.106
De retinenda poſſeſſione agens aſſerit ſe poſſeſſorem, petitque ut retineat, quod poſſidet. 58.n.100
De ruſticis bonis & cenſiticis prædijs, valde controverſum eſt, an laudemium debeatur, in diviſione, & quidem à filio, vel filia, cum ſ... ſui heredes. 74.n.42
De ſeparatis debet iudicari ſeparatim, nec illatio fieri. 82.n.35
De ſimili ad ſimile rectè proceditur, quando eadem eſt ratio formalis, & effecti, vel ſubjecti, in utroque. 79.n.25
De ſua quiſque conſcientia tenetur. 44.n.13
De teſtamenti ſcripti ſubſtantia requiritur, ut, abſque omnibus embreviaturis ſcribantur potiſſimum numerus unciarum; & ſumma pecuniæ in teſtamento exprimenda. 21.n.3
De teſtamento quando loquimur, illud intelligendum de valido. 7.n.20
Debita ad utilitatem feudi contracta, ex illo etiam ſolvenda ſunt. 39.n.72
Debita occaſione feudi contracta, agnatus ſuccedens in feudo ſolvere tenetur. 3.n.30
Debita ex illis bonis ſolvenda, in quorum utilitatem verſa ſunt. 29.n.5
Debiti partem ſolvens, totum intelligitur debitum agnoſcere. 39. nu.14
Debito nondum liquidato, iudex non decernat præceptum executivum. 25.n.5
Debitor is eſſe dicitur, qui exceptionem iuſtam, a naturali æquitate haud abhorrentem nactus eſt. 99.n.11
Debitor longe favorabilior eſt creditore. 29.n.7
Debitor creditorem ſine iuſta cauſa accipere detrectantem, in morâ conſtituit. 29.n.3
Debitor nullo modo deteriorem creditoris conditionem facere poteſt. 1.n.40
Debitore non ſolvente, recurſus ad creditores datur. 104.n.15
Debitoris multum intereſt, qua actione experiri velit, quando venditionem ratam habet vel non. 107.n.18
Debitum in diem, ante diem rectè ſolvitur, & ſolutum indebiti inſtar, non conceditur. 19.n.38
Debitum in diem novari & conſtitui poteſt. 19.n.39
Debitum liquidum eſt de cuius quantitate conſtat. 1.n.67
Debitum non rectè probatur, niſi de eius certitudine & quantitate, ſimul fides fiat. 17.n.4
Debitum liquidum dicitur, de quo ſatis conſtat & liquet. 17.n.5
Debitum privilegiatum alijs præfertur. 10.n.14
Debitum, ſive æs alienum, in emendo feudo contractum ex illo etiam feudo, ſolvendum eſt. 39.n.25
Decennarium dicitur longum tempus ex communi Dd. ſententia. 113.n.45
Declaratio pacti inſtrumento venditionis inſerti ſemper & quandocunque fieri poteſt, 1.n.189.3.n.189
Declaratio patris, de dote filiarum cum nupſerint habetur pro legato. 37.n.37
Declaratio Principis, vim conſtitutionis, ſeu legis obtinet. 116. nu.56
Declaratio verbis ipſis omnino convenire debet, & quoties his conſentanea non eſt, minime admittitur. 77.n.120
Declaratio diſpoſitionem verbis univerſalibus & geminatis conceptam reſtringens, tanquam verbis minus conveniens, admittenda non eſt. 77.n.121
Declaratio voluntatis non ſolum fit verbis, verum multo magis ipſis rebus, atque factis, 116 num.62. Immo facta fortiora eſſe cenſentur, ad declarandam hominis voluntatem, quam ipſa verba. 116 n.63
Decimas ubi quis perſolvebat vivus, ibi ſepeliatur mortuus. 58. n. 124
Decimas non ſolvens ius funerandi non habet. 57.n.19
Deciſivè proponitur, quando & quomodo aſſertioni Principis plenè credendum. 109.n.35
Decrementum non cedit damno creditoris: neque augmentum ipſius lucro. 114.n.21
Dediſſe non videtur, qui, quod dedit, relinquere debuit. 3. nu.75
Defectus iuris naturalis plus peccat, quam iuris poſitivi. 15.n.136
Defenſio honoris & vitæ eſt iuſta, & omni iure permiſſa. 94. n.22
Defenſio in dubio nemini amputari debet vel poteſt. 92.n.16
Defenſio iuris eſt naturalis, quæ & diabolo permittenda. 87.n.4
Deficiente conditione, deficit ipſe actus, cui conditio ineſt. 73. nu.4. 100.n.37
Definitio iuris patronatus. 58.n.30
Defuncti fratris, ſororumque liberi de iure Saxonico ab hereditate excluduntur. 100.n.13
Defuncto tam de rebus hereditariis, quam de ſuis diſponere conceſſum eſt. 8.n.10.45.n.66
Defunctus non minus in bonis propriis, quam hereditariis, onerare heredem poteſt. 8.n.9
Delegatio liquidi ad liquidum non minus ſpecies eſt ſolutionis quam numeratio parata pecuniæ. 95.n.16
Deliberato animo occidiſſe non dicitur, qui in rixâ, caſu exorta occidit vel vulneravit. 94.n.2
Delicta non præſumuntur, ſed probantur. 86.n.16
Delicta ſuos tenere debent autores. 98.n.18.99.n.8
Depoſitarius, omnis culpæ expers eſt, ſi res ex ciſta ſeu conclavi bene clauſo, & firmiter obſerato, ſubtrahantur 34.n.27
Depoſitarius ob caſum fortuitum minime tenetur. 34.n.33.
Depoſitarius præſtat dolum & latam culpam in depoſito. 34. nu.13
Depoſitarius rem tenetur reſtituere deponenti. 34.n.14

Depoſitarius tenetur de periculo rei, & omni culpa atque negligentia exemplo commentarienſis & apparitoris. 34.n.15

Depoſitarius non minorem, rebus depoſitis, quam ſuis, præſtat diligentiam. 34.n.16

Depoſitarius tunc demum in lata culpa verſatus dicitur, ſi res, in conclavi depoſitas, omnium aditui, patere ſinat. 34.n.15

Depoſitum denunciatione nova per alium facta non impeditur. 34.nu.5

Deſponſati, in ſacris literis ſæpe dicuntur conjuges. 6.n.7

Deſtinatum pro facto non habetur, maxime, ubi facto hominis eſt opus. 36.n.57.n.43.71.n.29

Deſtructo fundamento, corruit ædificium, &, ſublato principali ceſſat & acceſſorium. 115.n.60

Dicendum, vel petendum non eſt, unde impietas, vel inhumanitas ſequi poſſit. 58.n.140

Dictio geminata omnium jurium & pertinentiarum, quovis nomine dictarum nihilo reſervato, impedit fieri interpretationem reſtrictionam. 106.n.45

Dictio NIHIL, eſt univerſalis negativa, omnia impedimenta, omnemque differentiam prorſus tollens. 115.n.7

Dictio, OMNIS, omnis reſtrictionis expers eſt. 59.n.117

Dictio PERPETVO, multipliciter ſumitur. 59.n.118

Dictum unius, dictum eſt nullius, tam in profanis quam ſpiritualibus verum eſt. 209.n.4

Dies expectandus, neque ſtatim oritur petitio, quando illa ſunt directa & limitata ad certum tempus. 19.n.20

Diffamatus vel reus agens ex l. diffamari habet duos judices, ſi de principali cauſſa, actione & exceptione tractetur. 105.nu.36

Differentia aureorum diligenter obſervanda eſt. 7.n.88

Differentia inter emtorem hereditatis, & rerum ſingularum conſtituitur. 110.n.31

Differentia eſt inter legatum uſusfructus & proprietatis: inter legatum fundum inſtructum, vel cum omnibus, quæ ibi ſunt: & inter legatum Vniverſitatis cum determinatione certi loci. 9.n.27

Differentia inter dotalitium & donationem propter nuptias. 79.n.26

Differentia inter feudum ex pacto & providentia & hereditarium. 67.n.24

Differunt inter ſe, diminuere jam quæſitum, & non acquirere, quod acquirere poſſis. 61.n.62

Difficile eſt credere eum, cujus res agitur, ſi conſentire noluiſſet tacendo pati poſſe, ut in ejus præjudicium aliquid fiat. 5.n.3. *Maxime, ſi in contrarium proteſtari & id, quod agebatur, contradicendo impedire poſſit.* 5.n.4

Difficultas magna, & impoſſibilitas, pari jure æſtimantur. 58.n.138

Diffidatio, Abſag/ oder Befhedung/ *eſt pacis violatio, belli nimirum & extreme, ad bona, vitam, corpus & ſanguinem proſecutionis denunciatio.* 86.n.27

Dignitas perſonæ, etiam rem facit digniorem. 36.n.61

Dilatione pendente, officium judicis conquieſcit, nihilque innovandum. 105.n.47

Dilatione pendente, judex ad definitivam, aut aliter procedens, nulliter procedit. 105.n.50

Dilectio, ſive ardor liciti amoris habet vim clauſulæ codicillaris. 5.n.82

Diſpenſatio, ſine læſione conſcientiæ, poteſt obtineri, in iis, quæ tantum, propter publicam honeſtatem, introducta ſunt. 6.n.31

Diſpenſatio poteſt fieri, per magiſtratum ſuperiorem, in his, quæ ſunt juris poſitivi tantum, & non divini. 6.n.32

Diſplicere non debet, quod ſemel placuit. 5.n.75.58.n.14

Diſponi poteſt, ut, poſt mortem bona alicujus, hoc vel illo modo ad alterum perveniant. 3.n.160

Diſpoſitionis clauſula unaquaque interpretanda, ut aliquid operetur. 74.n.4

Diſpoſitio ipſa, & quodlibet ejus verbum operari quidpiam debet. 74.n.5

Diſpoſitio contra mentem atque intentionem diſponentis nihil operatur. 77.n.15

Diſpoſitio ejuſmodi, non inter vivos tantum, ſed in quacunque etiam ultima voluntate fieri poteſt. 7.n.57

Diſpoſitio, ex qua de voluntate teſtantis, non ſatis conſtat, etiam inter liberos non tenet. 37.n.162

Diſpoſitio facta ſimpliciter, & abſque reſervatione, cenſetur pure & univerſaliter facta, ita ut conditionem, modum, vel aliud quippiam non recipiat. 59.n.51

Diſpoſitioni ſimpliciter factæ, ne quidem Summus Princeps conditionem, cauſam, vel reſtrictionem inſerere poteſt. 59.n.52

Diſpoſitio generalis, licet omnia generis ſuppoſita comprehendat, illud tamen ſolum in rei veritate continet, in quo per ſubſequentem eventum verificatur. 82.n.9

Diſpoſitio generalis tantum operatur, quantum diſpoſitio ſpecialis. 115.n.175

Diſpoſitio inter vivos, cujus effectus poſt mortem differtur, habet naturam ultimæ voluntatis. 23.n.116. *Maxime, ſi pactum de ſuccedendo explicitum, ſive implicitum contineat.* 23.n.117

Diſpoſitio limitata habet quoque effectum limitatum. 58.nu.19. *Quod maxime procedit, ſi de tali re agatur quæ alias exceptione non facta, de ſui natura non comprehenderetur.* 58.n.20

Diſpoſitio militis nuda voluntate perficitur, &, ut ſcripta legitur, ita omnino obſervari debet. 7.n.73

Diſpoſitio mortis cauſa unde cenſeatur. 3.n.178

Diſpoſitio omnis intelligitur rebus ſic ſtantibus. 25.n.35

Diſpoſitio negativa non ſolum de primo actu, ſed in infinitum intelligenda eſt. 59.n.106

Diſpoſitio nunquam tollitur, ob unius cauſæ defectum, reliquis in ſuo ſtatu permanentibus. 45.n.59

Diſpoſitio paterna inter liberos, libera eſt, nullique regulæ obnoxia. 15.n.50

Diſpoſitio paterna majoribus gaudet privilegiis quam teſtamentum militare. 15.n.51. *Item, comparatur diſpoſitioni ad piam cauſam, & in DEI honorem factæ.* 15.n.52

Diſpoſitio paterna, inter liberos facta, nulli regulæ obnoxia dicitur. 18.n.3

Diſpoſitio patris majoribus gaudet privilegiis, quam teſtamentum militare. 18.n.4

Diſpoſitio patris inter liberos non neceſſario in ſcripturam redigitur, ſed oretenus coram duobus teſtibus nuncupari poteſt. 35.nu.7

Diſpoſitio patris coram duobus teſtibus nuncupari poteſt. 15.n.55

Diſpoſitio qualibet ſuis terminis eſt contenta, nec ultra eos extenditur. 18.n.20

Diſpoſitio ad expreſſa tantum reſtringitur. 18.n.21

Diſpoſitio, quæ non valet, ut teſtamentum, nequit etiam valere in vim codicillorum. 21.n.29

Diſpoſitio ſine ſpeciali domini conſenſu facta, ipſo jure invalida & nulla eſt. 71.n.35

Diſpoſitio teſtamentaria quæ directo jure valere nequit, ſuſtinenda in vim fideicommiſſi. 25.n.30. *Etiamſi nominatim fideicommiſſario haud quicquam ſit relictum.* 25.n.32

Diſpoſitio teſtatoris, ultra ejus intentionem, non extenditur. 75.nu.29

Diſpoſitio teſtatoris pro lege habenda. 72.n.6

Diſpoſitionem aliquam id diſponere, quod non loquitur, interpretari non poſſumus. 59.n.90

Diſpoſitio Vaſalli in teſtamento de feudo facta, rata vel firma non eſt, ſive diſpoſitio illa ſit heredis inſtitutio, ſive legatum, ſive fideicommiſſum, vel ſimile quid. 88.n.22

Diſpoſitionis verba generaliter prolata, generaliter quoque intelligenda, ita ut generaliter etiam operentur. 59.n.74. *Quod tanto magis in favorabili diſpoſitione procedit, ſiquidem etiam in diſpoſitione odioſa obtinet.* 59.n.75

Diſpoſitum in uno correlativorum, intelligitur quoque locum habere in altero. 19.n.7

Diſpoſitum in uno, denegatum intelligitur quoad alia. 20.n.70

Diſtinctio in privilegiis non admittenda, cum non diſtinguit. 27.nu.6

Diſtinctio, quando filii in conditione poſiti cenſeantur vocati, vel non. 64.

non. 64 n. 76. Frequentiſſimum eſt, ut, conjecturis contrariæ voluntatis, opinio negativa, in hac controverſia, ceſſet. 64. nu. 77. Si modo aliqua conjectura afferri poſſit, affirmativæ inhærendum eſt. 64.n.78.

Diſtinguitur ex præſcripto Gailij inter judicem diffamationis & actionis. 105.n 35

Diverſa ratio, diverſitatem juris arguit. 27.n.152

Diverſæ actiones, ab una, vel pluribus perſonis eadem petitione, adverſus eundem conjungi poſſunt. 58.n.215

Diviſio cauſam pignoris non mutat. 107.n.20

Diviſio eſt inſtar venditionis. 58.n.54

Diviſio, eſt inſtar tranſactionis & ſtricti juris. 58.n.38

Diviſio eſt quædam alienationis ſpecies. 58.n 135

Diviſio inter fratres, vel ſocios, non tollit jus alteri competens pro indiviſo. 57.n.12

Diviſio inter ſocios facta, non tollit jus alteri competens, pro indiviſo. 58.n.33

Diviſio in teſtamento patris inter liberos fieri poteſt. 23.n.109. Etiam liberorum conſenſu non accedente. 23.n.110

Diviſio obtinet vicem emtionis. 23.n.108

Diviſione bonorum facta intelligitur etiam facta diviſio juris: &, facta diviſione juris, intelligitur etiam ſublatum jus ſucceſſionis. 67.n.33

Diviſionibus divitiæ imminuuntur atque decreſcunt. 25.n. 97

Doctori atteſtanti de conſuetudine creditur. 82 n 54

Doctoris atteſtatio non extenditur ad alium locum, quam in quo verſantur, & docendo, vel in praxi ſe exercent. 82.n.55

Doctoribus duobus, de conſuetudine aſſerentibus, aliis vero negantibus, illis minime ſtandum eſt. 82.n.50

Doctori etiam magnæ autoritatis fides adhibenda non eſt, niſi dictum ſuum lege, vel ratione probet. 3.n.124

Doctorum autoritas legum autoritati cedere debet. 3.n.129

Dolo facere non videtur, qui jure ſibi competente utitur. 76.n.11

Dolo malo factum eſt, quo minus quis haberet, quod habere potuit. 99.n.12

Dolum, fraudem, vel culpam allegari non ſufficit, niſi & manifeſte probetur. 61.n.54

Dolus cum dolo: culpa cum culpa: delictum cum delicto compenſatur. præſertim in correlativis, ſive, paribus culpis & delictis. 34.n.9.

Dolus, vel culpa etiam leviſſima, quia ſpeciem alicujus mali habet, in dubio non præſumitur, ſed probari debet. 34.n.22

Dominij effectus eſt, ut quis rem ſuam alienare, atque de ea pro libitu diſponere poſſit. 15.n.66.7.n.56.45.n.51

Dominij transferendi rationem certo & immutabili ordine conſtare oportet: neque æquum eſt, ut unusquisque pro inſatiabili affectu, ex quavis cauſa, alienæ rei poſſeſſionem arripiat. 58. n.210

Domini conſenſus eſt realis, &, eo interpoſito, Dominus videtur recipienti feudum donare, ac in eum utile Dominium conferre. 32.n.23

Dominium eſt quid ſeparatum à juriſdictione. 2.n.12

Dominium rei donatæ, tanquam fideicommiſſum, ſtatim à morte donantis, tranſit in abſentem, veluti fideicommiſſarium heredem. 70.n.35

Hodie tam, inter vivos, quam mortis cauſa donatio, ſolo conſenſu, & nudo pacto perficitur. 70.n.36

Dominium rerum à poſſeſſione incipit. 22.n.3

Dominium ſi quis ſibi reſervet, & jus tantum conferendi feudum, itemque actus juriſdictionis voluntariæ exercendi in alium transferat. Tali caſu reſervata cenſetur ſuperioritas, ut tales vaſalli gravati nihilo, ſecius ad ſuperiorem dominum confugere poſſint. 118.n.9.10

Diſpoſitio non trahitur ad incogitata & incognita. 7. num. 108

Domino alienationi feudi generaliter conſentiente, & alienatore mortuo abſque herede maſculo. quo ad hoc, ut feudum Domino aperiatur, non conſideratur perſona alienatoris, ſed illius, in quem feudum, Domini conſenſu translatum eſt. 32. num.21

Domino vendente aliquod prædium, & excipiente, vnſern Lehen vnd Mannrechten / ohn Schaden / intelligitur eſſe allodium, & excipi jus ſaltem prioritatis. 23.n.166

Dominium transfertur venditione & traditione. 51 n.5

Dominus inveſtiendo Vaſallum, cenſetur ſe conformare velle ad terminos juris communis. 2.n.3

Dominus ſuperior ad ſerviendum compellare poteſt vaſallos immediatos, ſive inferioris domini neceſſitate nimirum hoc requirente, & jure inferioris domini ſemper ſalvo manente. 84. nu 65

Dominus agnatis præjudicare non poteſt in feudis. 105.n.16

Dominus alienationi & contractus, de feudo initio conſentiens, juri ſuo directo præjudicat, & alienatio, atque contractus ille omnino ſubſiſtit. 51.n.9

Dominus feudi, ſive proprio vaſalli facto, vel conſenſu, jus illius adimere nequit. 23 n.6

Dominus feudi inveſtituras mutando nihil agit. 23.n.64

Dominus jus directum, vaſallus utile ſemper dominium, ſive uſumfructum in quolibet feudo habere debet. 106.n.9

Dominus invito vaſallo proprietatem haut alienat periculo amiſſionis. 85.n.41

Dominus, qui conſentit alienationi feudi, non habet jus prohibendi, licet addiderit clauſulam, ſalvo jure ſuo. 23.n.160

Dominus, ſecundum naturam contractus initi, conſenſiſſe intelligitur. 10.n.6

Dominus ſemel conceſſa, non præſumitur revocare. 84.n. 47

Dominus ſuperior, vaſallum vaſalli ſui, ad præſtandum ſervitia nequit compellere. 84.n.56

Dominus voluntatem ſuam accommodaſſe cenſetur ad id, quod jus diſponit. 10.n 7

Domus cuique receptaculum tutiſſimum eſt. 34.n.7

Donandi animo factum cenſetur, ſi conventum ſit, ut res aliqua, poſt mortem alicujus, ad alium perveniat. 3.num. 138

Donare inter vivos voluiſſe præſumitur, qui ſibi uſumfruct. rei donatæ reſervat. 3.n.98. Ratio additur.

Donare poſſunt omnes, quibus permittitur alienandi facultas. 45. n.48

Donari dicitur, quod nullo jure cogente conceditur. 3.n.73
In neceſſitatibus nemo eſt liberalis. 3.n.74

Donari, & titulo donationis, utiliter transferri poſſunt, res omnes, tam corporales, quam incorporales. 45.n.52

Donatio mortis cauſa per procuratorem fieri nequit. 70.nu.89
Niſi donator in præſentia quinque teſtium, mandatum procuratori dederit, & is deinceps itidem coram quinque teſtibus, vel apud acta, donationem expediverit. 70.n.90

Donatio propter nuptias uxori debetur titulo oneroſo. 79. nu.24

Donatio amicis & neceſſariis facta, valida eſſe debet. 45. num. 54.

Donatio inter vivos eſt, facta promiſſione de non revocando. 3. nu.97

Donatio remuneratoria intelligitur, quoties merita anteceſſiſſe conſtat. 3.n.118

Donatio mortis cauſa, abſenti facta coram actis, etiam ſine teſtibus, jure legali, & fideicommiſſi valet. 70.n.34

Donatio revocari nequit, niſi pauciſſimis, iiſque lege expreſſis cauſis: ne quidem à Principe. 45.n.57

Donatio iſta, abſque inſinuatione, tametſi juramentum acceſſerit, non valet. 7.n.29

Donatio mariti plerumque pro remuneratoria habetur, etſi uxor nihil dotat. 3.n.110

Donatio reciproca & mutua, inter perſonas prohibitas, ſi uno & eodem tempore facta ſit, eſſe cenſetur. 3.n.82

Donatio cauſa mortis æquiparatur legatis. 7.n.79

Donatio propter nuptias ſuo tempori ſervire, & inter creditores ſui temporis ordo haberi debet. 79.n.32

Donatio mortis cauſa requirit adhibitionem teſtium. 7.n.32

Donatio inter vivos nihilominus eſſe intelligitur, licet effectus obligationis poſt mortem demum differatur. 3.n.173

Donatio etiam conditionalis, proprie donatio cenſetur. 3.n.120. Et inſinuationem requirit. 3.nu 121. Quod obtinet in conditione, quæ à futuro tantum eventu dependet, neque donatoris commodum reſpicit. 3.n.122

Donatio, excedens ſummam quingentorum aureorum, abſque inſinuatione, minime valet. 3.n 142

Donatio viciſſitudinaria conjuncta eſt cum onere, & fit ea ſpe, ut tantum recipiat donator, quantum ipſe donat. 4.n.15

Donatio patris, facta filio, meritorum cauſa facta præſumitur. 3.n.132.

Donatio mortis cauſa, etiam remuneratoria, ſive reciproca, quinque teſtes requirit. 3.n.6.58.& 65

Donatio mortis cauſa, nihil eſt aliud, quam ultima voluntas. 7.n.32.

Donatio mortis cauſa, abſenti facta, etſi non valet ut donatio, ſi tamen adhibiti fuerint teſtes quinque valet ut fideicommiſſum. 70 n.93

Donatio inter vivos reputanda, ſi nulli ſint adhibiti teſtes, etiamſi mortis mentio facta fuerit. 3.n. 176

Donatio inter vivos eſt, in qua nulla ſit mentio mortis. 3.n.87

Donatio mortis cauſa, ut ſubſiſtat, quinque teſtes adhibeantur. 7.n.30.3.n.14

Donatio reciproca eſt, ſi maritus ſenex pecuniam, uxor verò juventam, ac pulchritudinem illi afferat. 4.n.43

Donatio inter conjuges, ſecuta rei donatæ traditione, & morte donatoris, retrotrahitur ad tempus traditionis quoad fructus. 4.n.23

Donatio remuneratoria non eſt, quatenus excedit merita & ideo quoad exceſſum, indiget inſinuatione. 3.n.77

Donatio inter vivos facta intelligitur, quoties ſit mentio mortis, in verbis reſpicientibus effectum & executionem donationis. 3.n.89

Donatio, quæ excedit Summam quingentorum aureorum legalium, inſinuari debet alias enim non valet, adeo, ut nec morte donantis confirmetur. 4.n 44. Ratio duplex eſt.

Donatio etiam civitati, Eccleſiæ, vel ad alias pias cauſas facta inſinuatione indiget. 7.n.28

Donatio mortis in dubio præſumitur, in qua mentio ſit mortis: & contra donatio inter vivos conſtituta intelligitur, ubi mortis mentio non adeſt. 4.n.49

Donatio ob cauſam, eſt donatio inter vivos. 45.n.21

Donatio inter vivos eſſe cenſetur, quando præceſſerunt merita donatarij, etiamſi mortis fuerit facta mentio. 3.n.95. Iacob. Thoming diſſentientis ſententia rejicitur. 3.n.96

Donatio abſque inſinuatione valet, ſi donator merum & mixtum habeat imperium. 3.n.65. l. ſancimus. C. de donation. explicatio. 3.n.65.

Donatio inter virum & uxorem nulla eſt, etiamſi traditio inde ſecuta ſit. 4.n.8

Donatio, ob ſupervenientiam liberorum, licite revocatur. 37.num.97

Donatio inter conjuges, ut firma ſit traditionem exigit. 4.n.22

Donatio, ratione incertitudinis, licita eſſe poteſt, quæ alias in caſu certo, nullius foret momenti. 4.n.27

Donatio mortis cauſa, vel alia qualibet voluntas ultima, coram quinque teſtibus expleta, omnino valet, 70.n.11

Donatio inter vivos facta cenſetur, quando conventum fuit, de non revocando. 3.n.54.45.n.18

Donatio qualibet inter vivos, non verò mortis cauſa, in dubio facta cenſetur. 4.n.59

Donatio ob cauſam facta inſinuationem non requirit. 3.n.172

Donatio inter vivos in teſtamento perfici poteſt. 23.n.103

Donatio mortis cauſa, morte demum donantis confirmatur. 45.num.6

Donatio mortis cauſa, ſola pœnitentia, & ad libitum donantis, tam expreſſe, quam tacite poteſt revocari. 45.n.7

Donatio inter vivos non ſtatim inducitur, etſi donator dixerit, ſe ratam, gratam & firmam donationem hanc habere. 45.n.8

Donatio excedens quingentos aureos, abſque inſinuatione nulla eſt. 3.n.61. Vnde & morte donatoris confirmari nequit. 3.n.62. Illud adeo verum eſſe plerique putant, ut neque etiam ad ſummam quingentorum aureorum valeat, ſed penitus invalida ſit. n.63. Contrarium defenditur. n.64.7.n.26

Donatio inter vivos nihilominus manet, etſi repetitio inſtrumenti reſervata ſit. 3.n.101. Abſque reſervatione iſta pœnitere & Inſtrumentum repetere licet. 3.n.102

Donatio mortis cauſa, nihil eſt aliud, quam ultima voluntas. 45.n.29.

Donatio inter vivos, etiam abſque teſtibus ſubſiſtit, modo à donatore, vel alijs ejus nomine fuerit ſubſcripta. 45.n.30

Donatio cauſa mortis, ſemper tacitam in ſe habet conditionem niſi donatorem pœniteat. 45.n.9. Quam conditionem, & juramentum interveniens, in ſe recipit. 45.n.10

Donatio jure Saxonico inſinuationem requirit. 45 n.16

Donatio inter vivos eſt, cujus ſaltem executio poſt mortem differtur. 45 n.17

Donatio ob cauſam, non deſiderat inſinuationem. 45.nu.44

Donatio ob cauſam, non eſt mera liberalitas, ſed potius quædam beneficiorum recompenſatio. 45.n.45

Donatio qualibet hodie abſque traditione ulla, pacto nudo perficitur. 45.n.62

Donatio in fraudem futuri conjugij, ſive ſecundi mariti non ſubſiſtit. 45.n.63

Donatio, ſive alia quævis diſpoſitio, ſemper ita accipienda, ac ſi inter vivos facta eſſet. 3.n.179

Donatio, quam maritus fecit uxori propter merita, ad quæ tenebatur, remuneratoria non eſt. 3.n.76

Donatio inſinuata eſſe intelligitur, ſi defunctus in loco, ubi donatio eſt facta, merum & mixtum imperium habuerit. 4.n.52

Donatio, ſub conditione reſolutiva facta non eſt propria donatio, & inſinuatione non indiget. 3.n.119

Donatio ex more divitum & nobilium, non dicitur excedere merita. 4.n.41

Donatio nunquam præſumitur, quando alia, etiam levis conjectura haberi poteſt. 1.n.32

Donatio mortis cauſa dicitur, in qua extat mentio mortis. 23.nu.121

Donatio inter vivos, etiam coram actis judicij facta, abſque interventu curatoris non valet. 45.n.14

Donatio inſtigatione & impulſu facta, ſuſpecta prorſus eſt, adeo, ut nec juramento confirmetur. 3.n 85

Donatio inter vivos potius præſumitur, ut ita efficacior ſit, quando illam merita donatarij præceſſerunt. 4 n.58

Donatio remuneratoria non eſt, quæ aliam præcedentem ſubſequitur. 3.n.78

Donatio etiam remuneratoria, quia mulier curatorem non habuit, nulla eſt. 3 n.115

Donatio non confirmatur morte donantis, quoties, præter perſonæ defectum, alius concurrit defectus. 3.n.59

Donatio, quæ in mortis caſum confertur præſentiam quinque teſtium exigit, veluti in quavis ultimâ voluntate. 4.n 50

Donatio cauſa mortis præſumitur, in quâ mortis ſit mentio, ut ſi dono tibi poſt meam mortem. 4.n.57

Donatio, quæ per ſe nulla eſt, remunerationem non meretur. 3.nu.79.

Donatio inter vivos potius, quam mortis cauſa, videri ac præſumi debet. 45.n.25

Donatio omnium bonorum valet. 7.n.82

Donatio remuneratoria ſive reciproca inter conjuges valet. 3.nu 105

Donatio remuneratoria inſinuationem non requirit. 3.n.106

Donatio inter vivos potius, quam mortis cauſa haberi debet etiam tum, quando præſumtiones ſunt pares. 3.n.103

Donatio inter vivos eſt contractus. 23.n.106

Donatio inter vivos in teſtamento, ſeu codicillis facta, eſt irrevocabilis. 23.n.107

Donatio mortis cauſa eſſe cenſetur, quoties revocandi facultas reſervata eſt. 3.n.55

Donatio reciproca inter conjuges valet, quantumvis non eodem tempore facta fuerit. 3.n.112.

Donationes conjugum, traditione facta, morte donatoris confirmantur. 3.n.52

Donatio

Donatio inter vivos ex perſona donatariorum præſumitur: nimirum, quia ſunt liberi, quibus donatum eſt. 45.n.33
Donatio mortis cauſa, vivo donatore, fragilis & revocabilis eſt. 45.n.11
Donatio mortis cauſa eſſe cenſetur, pactum illud, quo quis alteri promittit bona ſua poſt mortem. 3.n.140
Donatio inter conjuges, matrimonio conſtante, facta non valet. 4.n.7
Donatio cauſa mortis, etiam abſenti facta valet jure fideicommiſſi. 23.n.127
Donatio inter vivos, ſolo conſenſu, & nuda voluntate donantis perficitur. 7.n.85
Donatio quæ non valet vt donatio cauſa mortis: pro donatione inter vivos habetur, & vice verſa. 3.n.104
Donatio cauſa mortis pro libitu revocari poteſt. 3.n.57
Donatione facta, competit condictio ex l. ſi quis argentum. C. de donat. 45.n.46
Donatione mortis cauſa, non transfertur hereditas. 7.n.34
Donatione omnium bonorum inter vivos, comprehenduntur ea ... tantum, quæ aderant tempore contractus. 27.n.126
Donationem ob cauſam, ſive viciſſitudinariam & reciprocam inter c... ...s valere, non incerti juris eſt. 4.n.12
Donationem coram ſe ipſo inſinuare poteſt, qui habet jurisdictionem. 3.n.67
Donationes factæ prolibus, non revocantur, ſi ad ſecundas nuptias convolaverint; ... cauſarum in auth. quod mater. C. de revocand. donat. intervenat. 45.n.58
Donationes actis inſinuata, non requirunt teſtes. 70.n.30
Donationes inter virum & vxorem prohibitæ. 3.n.5.nu.49. Ratio aſſignatur remiſſive. Quod verum eſt, tam in donatione inter vivos, quam mortis cauſa. 3.n.51.88.n.7
Donationi inter vivos conſentaneum non eſt, ut res donata poſſit revocari. 3.n.56
Donationis effectus proprius eſt dominij acquiſitio. 45.n.55. Itē dominij donantis effectus, rei vindicatio. 45.n.56
Donationis inſinuatio, judici poteſt fieri per mandatarios, dummodo conſtet de voluntate donantis. 70.n.13
Donationis inſinuatio, & donatio ipſa per procuratorem, aut alium fieri poteſt: & præſentia donatoris non requiritur. 70.n.87
Donationis prohibitæ jus quomodo tractandum. 3.n.123
Dos à patre conſtituta, dicitur congrua, adeo, ut ſupplementum filia petere nequeat. 37.n.196. 18.n.7. Quod verum eſt, vivo patre: mortuo autem eo, nihilominus ad congruitatem, dotem reduci oportet. 37.n.197. Maximè ſi læſio appareat, tum enim dos augetur, re patris aucta. 37.n.198. Non ſequitur: Dos eſt à patre conſtituta: Ergo eſt congrua. 37.n.199
Dos adventitia, mortua in matrimonio muliere, apud maritum manet, eamque lucratur maritus. 41.n.11.33
Dos aſſignata, filiæ à patre, præſumitur competens adeo, vt filia conqueri non poſſit, ſed ea contenta eſſe debeat. 36.n.18
Dos augeri poteſt, etiam conſtante patrimonio. 37.n.184
Dos datur, & conſtituitur mulieri, non ſolum ut poſſit nubere: ſed etiam, ut maritus poſſit ſuſtinere onera matrimonij. 37.n.185
Dos datur, ut mulier inde ſuſtentetur, & alatur. 37.n.186
Dos habet annexum onus alimentorum, ubicunque reperitur. 37.n.187
Dos æquiparatur alimentis, & eſt inſtar alimentorum: quippe quorum loco ſuccedit. 37.n.188. 18.n.28
Dos congrua dicitur, quæ non eſt minor legitima. 37.n.216. Quod maxime verum eſt, cum agitur de excluſione filiæ, quo caſu, in recompenſationem excluſionis, pinguius dotari debet. n.217. Et quidem uſque ad legitimam. n.218. Idque, non quia filiæ excluſæ debetur legitima: ſed ad proportionem ejus, ex æquitate. n.219. Adeo, ut hoc caſu dos nullum gravamen recipiat. n.220
Dos congrua præſumitur, ſi filiæ maritos condignos ſibi, honeſtos, & apprime nobiles, hac ipſa dote invenerint. 37.n.80
Dos datur marito, ad ſuſtinenda onera matrimonij, & ſubjecta eſt reſtitutioni, ac proinde apud ipſum eſt, titulo oneroſo. 37.nu.228
Dos deſtinata non niſi large dos dici poteſt. 36.n.87
Dos eſſe non poteſt, vbi non eſt matrimonium. 19.n.10. 36.n.84. 37.n.225
Dos eſt proprium uxoris, ſive matris patrimonium. 41.n.21.30
Dos, ſoluto, quin & interdum conſtante matrimonio, repetitur. 41.n.22
Dos etiam ex feudo novo debetur. 37.n.205
Dos niſi deberetur ex feudo novo, nihil eſſet patri facilius, quam filias defraudare legitima, omni ſcilicet ſubſtantia in emtionem feudorum collocata. 37.n.206
Dos & donatio propter nuptias invicem æquiparantur. 19.n.41
Dos etiam conſtante matrimonio, repetitur, ſi maritus ad inopiam vergat. 39.n.49
Dos etiam præſumtionibus recte probatur. 80.n.20
Dos exceſſiva, ſorori, à fratre minorenni data, non revocatur per reſtitutionem in integrum, niſi quando damnum adoleſcentis in eo verſetur, puta ſi non retineat tantum facultatum, unde ſe alere poſſit. 28.n.2
Dos, etſi reipſa non eſt legitima, tamen loco ejus ſuccedit. 37.nu.221
Dos vel non minor, vel certe non paulo minor eſſe debet, quam eſſet legitima, ſi filia ab inteſtato admitteretur. 36.n.46. 37.n.222. Etiam moribus Germaniæ & Saxoniæ. n.223
Dos, ut dicatur congrua, quantum ad officium patris, vel illorum, qui tenentur dotare, inſpicitur tempus nuptiarum, ut ſcilicet dos detur, juxta quantitatem bonorum, quæ tunc ſunt. 37.nu.224
Dos facto traditionis conſtitui dicitur. 80.n.15
Dos ipſo jure conſtitutionem dotalitij importat. 79.n.14
Dos legitimæ loco ſurrogari nequit, cum nulla prorſus legitima filiabus ex feudis debeatur. 37.n.118
Dos mille aureorum nunc datur cuilibet, etiam ignobili, & pauperi mulieri. 18.n.41. 37.n.209
Dos mille florenorum etiam Comiti, ſive Baroni congrua dicitur. 18.n.15. 37.n.122
Dos major conſtitui debet, cujus cauſa & reſpectu filiæ excluduntur ab hereditate paterna. 18.n.22
Dos eſt favorabilis: eoque largiter conſtituenda. 18.n.23
Dos, ad inveniendos maritos, atque ſuſtinenda onera matrimonij datur. 18.n.24
Dos exigua, vix dotis nomen meretur. 18.n.25
Dos putativa non aufferit filiabus jus ſuccedendi. 18.n.26
Dotis eadem eſt ratio, quæ legitimæ. 18.n.27
Dos minor eſſe dicitur, quæ dilationem habet, ad ſolvendum. 37.nu.172
Dos non augetur, aucto patrimonio, nimirum, ſi dos iam conſtituta, ſeu data ſit, ante tempus mortis dotantis: alias autem dos taxanda, ſecundum facultates exiſtentes tempore mortis. 36.n.95
Dos non debet eſſe inofficioſa. 306.n.113
Dos non dicitur juſta, niſi quæ alimentis, qualia pro quantitate patrimonij eſſe debent, commenſuratur. 37.n.237
Dos, quæ patri viſa fuit competens, alteri non videatur incompetens: cum lex confidat de amore & judicio patris erga filiam. 63.n.2
Dos tempore aſſignationis competens, etiam hodie competens erit. 36.n.75
Dos vivo marito, repeti, & dotalitium peti nequit, niſi eo caſu, ubi maritus ad inopiam vergit, & mulier inde de ſubſtantia ſua periclitari videtur. 79.n.38
Dos, vt probetur, in favorem dotis, & matrimonij, leviores probationes, ex privilegio mulierum ſufficiunt. 80.n.17
Dos tam vivo, quam etiam mortuo patre, petitur & ſolvitur. 36.n.52
Dos conſtituitur pro dignitate & facultatibus paternis. 35.n.15
Dos non dicitur juſta, niſi inſpecta conditione mulieris, & quantitate patrimonij. 37.n.232

INDEX RERVM

Dos profectitia, mortua uxore, ad patrem revertitur: extantibus autem liberis, horum remanet. 41.n.37

Dos etiam adventitia proprium uxoris eſt patrimonium. 41.n.38

Dos propter onera matrimonij conſtituitur, & apud eum, qui illa ſuſtinet eſſe debet. 19 n.9

Dos, quæ Patri vtſa fuit competens, alteri incompetens videri non debet. 37.n 82

Dos ſuccedit loco alimentorum. 36.n.56

Dotalia pacta, in quæſtione dotali & donationis propter nuptias, duntaxat attendi & conſiderari oportet. 79.n.44

Dotalia pacta robur habere, & omnino obſervari fas eſt. 79.n.12

Etiamſi ſcriptura non intervenerit, nec ſtipulatione fuerint firmata. 79.n 13

Dotalis fit res, quæ pecunia dotali emitur. 39 n.6

Dotalitij ratione mulier alijs creditoribus non præfertur. 39.n.18

Dotalitij conſtituendi ratio certa eſt de jure Saxonico. 79.n.28

Dotalitio non conſtituto, juxta conſuetudinem harum regionum, mulier bona illata repetit. 41.n.45

Dotalitio conſtituto, dos ita expirat, ut nulla ejus ſit repetitio, neque mulieri ipſi neque heredibus ejus. 41.n.14

Dotalitium debetur mulieri, in Electoratu Saxoniæ, viro vergente ad inopiam, etſi dicatur in literis Principis, quod poſt mortem demum mariti illud habere debeat. 39.n.51

Dotalitij conſtitutione, non minus in caſum inopiæ mariti, quam mortis ejus cavere & providere ſibi voluiſſe mulierem, notum eſt. 39.n.52

Dotalitium eſt titulus oneroſus, quia dos, cui ſurrogatur, talis eſt. 39.n.43

Dotalitium non tacite, ſed expreſſè, conſenſu agnatorum conſtituitur, inque eo, prioritatis & tacitæ hypothecæ jus habet locum. 39.n.38

Dotalitium ſuccedit loco dotis, & aſſumit ejus naturam. 39.n.39

Dotalitium concipitur in caſum mortis, neque ante tempus mortis, effectum ſortitur. 23.n.125

Dotalitium, omnem vim, mortuo demum marito conſequitur. 23.n.126

Dotalitium eſt titulus oneroſus, quia dos, cui ſurrogatur, talis eſt. 79.n.21

Dotalitiū jure conſtitutū omnino ratum & firmum eſt. 39.n. 41.

Dotalitium ratione effectus, eſt donatio mortis cauſa: & comparatur legato, alijsque voluntatibus ultimis. 23.n.114

Dotalitium in omnibus magis comparatur ultimæ voluntati, quā contractui. 23.n.115

Dotalitium, ſecundum jus & conſuetudinem loci conſtitutum, ad omnia mariti bona extenditur, ita ut, legatarij exemplo, uxoris ſit electio, ubi & quonam in loco frui dotalitio velit. 39. num.57

Dotalitium, ſine omni exceptione debetur, ſi dos realiter ſoluta, inque rem mariti verſa eſſe, aperte doceatur. 39.n.45

Dotalitium vivo marito eſt tantum res conventa, conditionata, ac quaſi debita mulieris: poſt mortem autem ejus demum, vere fit ipſius. 39.n. 22

Dotalitium, ſine conſenſu & approbatione judiciali, non ſubſiſtit. 39.n.26

Dotantium ut valeat, & diſpoſitionem voluntatis ultimæ ſequatur effectus ex diſponentis voluntate, arbitrio & intentione æſtimandum eſt. 23.n.155

Dotare filiam eſt voti paterni. 35. n. 13. Immo debitæ pietatis: etiamſi filia ſit dives, & bona habeat propria, aut aliunde dudum ſit dotata, adhuc tamen pater ipſi dotem aſſignare tenetur. 35.n.14

Dotata ab avo, patre, fratre, vel filio fratris, non facit partem cum fratre, vel filio fratris in hereditate avi, patris, vel fratris: ſed dotata ab uno horum dicitur excluſa ab hereditate avi, patris & fratris, & non ab hereditate dotantis tantum. 64.n.42 Illo caſu fratres, vel fratrum filij tacite & expreſſe vocantur. 64.n.43.

Dotata non dicitur mulier, niſi datâ ei dote congruenti. 37.n.193

Dotem à ſe conſtitutam pater augere poteſt: item mater: item mulier, nec non maritus, & quilibet extraneus. 36.n.4

Dotem legitimā minorē arbitrari non poſſe, ſomniū eſt. 37.n.120

Dotem promittendo omnes obligantur, etiam extranei. 35.n.11

Dote ſorori à minore data, quod lex ipſa jubet, dos illa exceſſiva non revocatur per reſtitutionem in integrum, niſi grande damnum adoleſcentis in eo verſetur. 37.n.242

Dotes debentur ſecundum dignitatem natalium, & bonorum æſtimationem. 38.n.2

Dotes filiarum, tanquam puræ & modales debentur, & tranſmittuntur ad heredes earum, ab inteſtato ſuccedentes. 63.n.20

Dotes magnæ exviſcerant opes agnatorum. 37.n.106

Dotes mulieribus eſſe ſalvas, reipubl. intereſt: unde & cauſa ipſarum favorabiles dicuntur. 37.n.173

Dotes regulariter iterari nequeunt. 35.n.26

Dotis actio, vel dos in diem promiſſa, jure mobilium cenſeri debet. 19 n.30.

Dotis aſſignatio, à Patre, in teſtamento facta ſubſiſtit, etſi filia eſſet læſa, vltra dimidium juſtæ æſtimationis. 37.n.124

Dotis augmentum propriè dicitur, quando ab vxore vel alio ejus nomine procedit. 35.n.28

Dotis augmentum, etiam conſtante matrimonio, locum habet. 35.n.29. In conventione, de augmento dotis à veteribus pactis, quæ prima conſtitutione continebantur, non receſſum, ſed tacite etiam repetita eſſe, potius videtur. 35.n.30

Dotis augmentum non novat priorem dotem: ſed potius cum eâ concurrit. 35.n.31

Dotis augmentum eſt pars prioris dotis. 35.n.32

Dotis augmentum eſt virtualiter ipſa dos. 35. n.33

Dotis & dotalitij jus eſt onus reale, quod feudo inhæret. 39.n 78

Dotis cauſa favorabilior eſt, quam alimentorum. 36.n.57

Dotis cauſa non minus eſt favorabilis, imo favorabilior, quam cauſa alimentorum. 37.n 189

Dotis & donationis propter nuptias eadem ratio, idemque favor. 79.n.33.

Dotis & dotalitij idem eſt favor, & judicium. 39.n.40

Dotis favore admittuntur probationes, quas alias non admitti certum eſt. 80.n.18

Dotis fructus, ſuſtinendis oneribus matrimonij, vt plurimum non ſufficiunt. 19.n.12

Dotis legatum non debetur ante tempus nuptiarum. 37.216

Dotis numeratio, præcedente promiſſione & ſubſequente confeſſione probatur, in præjudicium confitentis. 17.n.41

Dotis probatio facienda, vel per publicum inſtrumentum in quo Notarius teſtetur, ſe præſente, dotem numeratam eſſe: vel per teſtes, qui numerationi adfuerint. 80 n.16.

Dotis ſolutioni terminus præfigitur, non, vt mortua vxore ante illum terminum dos expiret: ſed vt ſolutio, quæ alioquis ſtatim fieri debebat, differatur. 19.n.32

Dotis ſupplementum filia recte petit, inſpectis facultatibus patris, quæ extant tempore mortis ejus. 36 n.50

Dotis congruæ ſupplementum recte petitur, etſi pater legaverit dotem filiæ, cum onere, ut non poſſit plus petere, & filia illud legatum ſimpliciter agnoverit. 36. n. 51

Dotis ſupplementum ſemper recte petitur, quando magnus eſt exceſſus. 36.n.47

Dotium cauſa ſemper & vbique præcipua, ac in jure maxime favorabilis & privilegiata eſt. 35.n.10. 80.n.22

Dotis favor præponderat favori ætatis. 37.n. 2

Dotium favore, plurima contra juris communis regulas permiſſa & conſtituta ſunt. 79.n.37

Dotium favore neceſſitas imponitur heredi, conſentire ei, quod defunctus voluit: vel etiam, quod facere debuit. 37.n.233

Dubitare de eo, quod clarum eſt, certumque, valde reprehendendum videtur. 75.n.27

Duces Saxoniæ in ſpecie feuda in regno Bohemiæ non recognoſcunt, 118.n 16

Durante obligatione tutelari, durat actio tutelæ, pupillo competens, contra omnem tutorem, ut reddat rationem, ut omnium geſtorum & omiſſorum. 20.n.9

Vtque damnum, ſive id omne, quod ex ejuſdem lata, levi, & leviſſima culpa pupillo abeſt, reſtituat. 20.n.10

Durante perſona, vel cauſa, propter quam conſenſus acceſſit, tamdiu, & quidem in perpetuum, durabit ejus effectus. 12.n.40

Ea po-

E.

Ea potius præſumuntur, quæ ex rei natura plerumque eveniunt, quàm quæ ſpeciali aliquo caſu ſolent cōtingere. 84.n.46
E poſſeſſione ſua ne prædo quidem ejici poteſt. 58.n.73
Ea rer.ſ eſt legum interpretatio, quæ à praxi, ipſaq; rerum experientia deſumitur. 100.n.31
Ea, quæ certam interpretationem jamdudum habuerunt, mutanda non ſunt. 100.n.43
Ea, quæ de furioſis & mente captis in jure teſtamentorum ſunt ſcripta, de ſtupidis intelligi non debent. 102.n 9
Ea, quæ peculiari jure gaudent, in generali pacto, ſive diſpoſitione, nunquam includuntur. 7.n.49
Ea, quæ voluntariè gerimus, non extenduntur ultrà, quàm gerimus. 58.n.181
Ea, quæ voluntariè ac ſponte gerimus, non extenduntur ultra, quā gerimus. 84.n.8
Eccleſia qualibet, eſt, & præſumitur eſſe libera. 58.n.108
Eccleſiæ Vaſallus, ſi in Dominum delinquat, feudum ad Eccleſiam devolvitur. 85.n.35.
Eccleſiæ quæ ſeculari poteſtati ſubſunt; & in cujus territorio ſunt, ſub ejuſdem protectione eſſe cenſentur. 85.n.7
Eccleſiaſticæ perſonæ, legibus civilibus alligari ſeſe non patiuntur. 85.n.25
Eccleſiaſtici, bona, ratione Eccleſiæ quæſita, infeudare non poſſunt. 85.n.31
Eccleſiaſticus judex habet cognitionem juris funerandi: expenſarum pro funeris laicus. 58.n.112
Edictum de his, quæ in fraud.credit. &c. pertinet ad diminuentes patrimonium ſuum: non ad eos, qui id agunt, ne locupletentur. 61.n.61
Editio originalis obligationis neceſſaria eſt, ut ejus recognitio vel literarum comparatio fiat. 92.n.9
Effectus cujuslibet diſpoſitionis regulatur, aut reſtringitur à ſua cauſa. 19.n.82
Effectus rerum ex cauſis cognoſcuntur. 58.n.161
Ei, qui quid, ut talis, vult conſequi, incumbit, ut prius ſe talem quoque eſſe, luculenter oſtendat. 80.n.4
Ejus, quod non fuit, neq; eſſe, aut haberi potuit, nulla eſt acquiſitio, nulla petitio. 27.n.171
Emancipationis hodie quæ forma, & quis uſus. 110.n.76. Peculiare ſtatutum Civitatis Francofurtenſis ad Mœnum, de emancipatione. 110.n.77
Et quæ obſervantia apud Hiſpanos, & in Tholoſano ducatu. 110.n.78.
Ementibus & vendentibus ſe invicem decipere, nefas eſt, 78. numero. 106
Emendi, vendendi facultas, naturalis eſt libertatis. 116.n.33
Emtio valet, licet inſtrumentum ſuper ea confectum non appareat, & nihilominus evictio quoq; præſtanda. 76.n.5
Emtio Venditio, ut inducatur, tria conjunctim probari oportet. 13.n.3
Emtio venditio contracta eſt, ſi contrahentes illis verbis uſi ſint. 13.n.45.
Emtio venditio celebratur, ubi aliqua pretii fit mentio. 63.n.57
Emtionis venditionis ſubſtantialia ſunt: res, pretium & conſenſus. 63.n.2.56
Emtitia feuda, quoad ſucceſſionem non mutantur, & in aliis capitibus omnibus propriam feudi naturam retinent. 37.n.103
Emtitia feuda regulantur ſecundum omnes leges, & conſuetudines feudi. 37.n.104
Emtor hereditatis, propriè non eſt ſucceſſor univerſalis, ſed ſingularis. 610.n.27
Emtor hereditatis certis caſibus utili petitione hereditatis tenetur. 110.n.28
Emtor hereditatis, rem à poſſeſſoribus ſuo ſumtu perſequi debet: neque præſtatur evictio, niſi aliud convenit. 66.n.26
Emtor hereditatis fungitur perſona heredis per ſimilitudinem. 110.n.22
Emtor non poteſt cogi ad ſolutionem pretii, niſi ei cautum ſit de Evictione. 63.n.8
Emtor ad ſolvendum cogi nequit abſq; ſatiſdatione, non tantum ob præſentem litem & periculum: ſed & ob futura omnia. 13.n.10
Emtor, qui ſimulat, ſe paratam habere pecuniam, nec dat, verius eſt eo caſu dominium non transferri, ſed vindicationi locum eſſe. 607.n.8
Emtor tenetur venditori, vel etiam fidejuſſoribus, qui illius vicem ſubierunt, litem motam eſſe, denunciare, ut habeat regreſſum de Evictione. 25.n.57. Non tantum denunciandum, litem motam eſſe, verum etiam requiritur citatio, ut veniat, & liti aſſiſtat. 25.n.58
Emtor retinet pretium, donec ei ſatisfactum in eo, ad quod venditor in contractu ſe obligavit. 78.n.12
Emtor pretium rei emtæ retinere poteſt, donec ei caveatur, vel ſatiſdetur de evictione. conſ.1.num.2.
Emtor læditur ex facto alterius, contra jus, niſi cautio præſtetur. 101.n.7
Emtor, ratione defectuum, pretium retinere, & ſibiipſi ſatisfacere poteſt. 63.n.74
Emtor pretium retinet, donec ei ſatisfactum. 78.n.96
Emtor adverſus venditorem retentione utitur. 78.n.32.
Emtor ſpei & rei incertæ, de damno fruſtra agit. 13.n.31
Emtor rei emtæ pro pretio tenet, ſint illæ qualeſcunq;. 58.n.194
Emtor de facto, & ſine proceſſu ſtipulari poteſt. 58.n.51
Emtori competit exceptio rei non traditæ, contra venditorem pretium petentem, re nondum integre, vel non liberè, vel non vacuè, vel non effectualiter tradita. 13.n.69
Epiſcopus, ſua diſpoſitione, derogare nequit, prohibitioni, in generali conſilio, factæ. 6.n.33. Ampliatur, quod nec legatus à Latere, hoc poſſit. 6.n.34.
Emtori nihil imputandum, qui legitima exceptione ſe tuetur. 13.n.18.
Emtitum feudum nihil minus, quam antiquum, propriam feudi naturam ſortitur: nec fit allodiale, ſeu proprij patrimonii. 37. numero. 102
Epiſtola, ſeu miſſiva privata, contra tertium nihil probat. 37. num. 160. Quod procedit, etſi Epiſtola Epiſcopi ſigillo fuerit obſignata. 37.n.161
Error, conſenſum populi excludens, conſuetudinem nequit inducere. 88.n.32
Error non habet conſenſum: quia conſenſus plane eſt contrarium. 54.n.8.
Error eſt injuſta perſuaſio, & opinio falſa, qua aliud pro alio putatur. 54.n.9
Error, ſive perſuaſio vana, nullum parit veritati præjudicium. 54.n.10
Error in facto proprio toleratur magis, quam ut renunciationem, ſeu jurium remiſſionem inducamus. 20.n.107
Error potius, etiam in facto proprio, quam juris ſui remiſſio præſumitur. 1.n.29
Error nemini nocere debet. 78.n.86
Error judicis, ſive imperitia teſtatoris, facit jus. 70.n.7
Error populi multo magis jus facere dicitur. 70.n.8
Error & ignorantia facti alieni probabilem & juſtam habet excuſationem. 54.n.6
Error ſeu ignorantia juris notabiliter dubij, æquiparatur errori & ignorantiæ facti alieni. 82.n.74
Eſt quædam voluntas ultima, generis nomen retinens, & ſimpliciter in ultimæ voluntatis appellatione relinquenda. 70.n 42
Etſi heredis in pacto mentio nulla fiat; plerumque tamen tam heredibus noſtris, quam nobiſmet ipſis cavere ſolemus. 604.n.2
Eventu ſubſequenti verificatur & confirmatur inveſtitura conditionaliter & indeterminate facta. 82.n.16
Eventus dubius, qui ad lucrum & damnum ſe habere poteſt, non conſiderandus. 4.n.25
Evictio ceſſat venditione ad corpus, non ad menſuram, facta. 63.n.33
Evictio datur ex ſtipulatione, item emtione, & permutatione. 66.n.17
Evictioni locus eſt ex quolibet contractu bonæ fidei. 66. numero. 18
Evictio emtioni venditioni ineſt, quaſi adminiculum, appendix & acceſſorium quoddam. 13.n.5

Evictio in limine contractus imminere dicitur, quando pretium nondum eſt ſolutum. 13.n.7
Evictio, in emtione venditione quidnaturale dicitur, ut etiam omiſſa, vel ſi expreſſe inter partes non agatur veniat. 13.n.4
Evictio includitur in tranſactione, & omni contractu, quo aliquid datur titulo oneroſo. 66.n.3
Evictio eſt quoddam adminiculum, appendix & acceſſorium contractus emtionis & venditionis. 78.n.9
Evictio naturaliter emtioni venditioni ineſt, ut etiam omiſſa vel ſi expreſſe non agatur, veniat. 78.n.10
Evictione cadit, qui fundum emit, & pretium ſe ſoluturũ promiſit, die autem conſtituta illud non fecit. 13.n.35
Evictio, eſt rei noſtræ, quam alius acquiſiverat, recuperatio. 13.n.39. *Et quidem in judicio obtenta.* ib.n.40
Evictio exigitur, quando extrajudicialiter interpellatum eſt. 13.n.36
Evictio non præſtanda, ſi clauſula evictionis omiſſa fuerit. 13.n.27
Evictio non competit, ubi compromiſſum intervenit, de rebus emtis, vel aliis. 66.n.8
Evictio tantum datur pro illis rebus, quæ titulo oneroſo ad aliquem pervenerunt: non pro rebus donatis, aut quæ quis alio modo quocunque titulo lucrativo conſequitur. 66.n.22
Evictione non poteſt conveniri venditor, lite pendente. 13.n.38
Evictionem non præſtat, niſi qui pacto ad eam tenetur. 13.n.26
Evictioni locus non eſt, quando per imprudentiam, ſtultitiam, aut ſordes partis, vel judicis, res evincitur. 66.n.9
Evictioni longi temporis præſcriptio non obſtat. 78.n.102
Evictioni minus eſt locus, ſi per culpam & imprudentiam ipſius partis, res evincatur. 66.n.13
Evictionis cauſam non parit vitium poſt contractum ſuperveniens. 13.n.30
Evictionis nomine, nulla ſatiſdatio requiritur, quando venditor aliàs idoneis facultatibus reperitur, & locuples, ut ſatis cautum ſit emtori de evictione in omnem eventum. 78.n.37. *Ex quo emtori cautum ſatis eſt, tenetur enim pretium neceſſariò ſolvere.* 78.38.
Evictionis nomine venditor conveniri nequit, niſi ubi res evicta eſt realiter, judicioq; ablata. 13.n.37
Evidentia facti omnium probationum eſt validiſſima. 13.n.64
Ex actibus conſequentibus, declaratur animus, & intentio. 49.n.10
Ex actu meræ facultatis non inducitur præſcriptio, quando nullus alius titulus vel cauſa excogitari poteſt, ſecus verò quando alia cauſa anteceſſit, ob quam id fieri, vel prætermitti potuit. 77.n.85.
Ex actu proximo non inducitur renunciatio, niſi illud expreſsè agatur. 1.n.27
Ex adjuncto colligitur, quo ſenſu verbum aliquod exaudiendum eſt. 115.n.135
Ex bonis feudalibus, & emphyteuticis, nec debetur, nec aſſignatur filiabus legitima. 41.n.42
Ex contractu nullo, nihil tranſit, adeò ut nec ope exceptionis, poſſeſſio defendi aut retineri poſſit. 1.n.45
Ex curſu decem annorum præſumitur oblivio. 113.n.44
Ex decreto judicis alienatio bonorum decerni, traditio fieri, atque inveſtitura concedi poteſt. 112.n.2
Ex delicto parentis, læſæ Majeſtatis rei, etiam filij tenentur. 98.n.2
Ex depoſitione judiciali, ſolventi contingit liberatio. 95.n.6. *Quod multo magis eſſe dicitur, cum judex, apud quem facta eſt depoſitio, aliis viciſſim exolvit.* 95.n.7
Ex diſparitate & inæqualitate perſonarum, magna matrimonij non contracti inſurgit præſumtio. 115.n.47
Ex duabus opinionibus illa prævalet, quæ teſtamento favet. 115.n.21.34.
Ex facto & debito alieno nemo gravandus: factumque ſuum quemque autorem, non tertium obligare poteſt, & debet. 61.n.30
Ex facto alieno nemo tenetur. 99.n.3
Ex feudo hereditario, & ſimilibus, quæ alienari poſſunt, deducitur legitima: ita ut habita ratione quantitatis illius ſciri poſſit, uſq; quo debeat ſuppleri dos. 37.n.200
Ex filiis, ij ſoli removentur à ſucceſſione, qui naturales, vel adoptivi vel legitimati ſunt. 8.n.27
Ex inæqualitate inter liberos oriuntur contentiones. 15.n.194
Ex ijs, quæ voluntariè ſiunt, conſuetudo non inducitur. 82.n.70
Ex individuitatis natura regulantur ea; quæ inſequuntur. 102.num.28
Ex inferioribus teſtamenti verbis intelligitur mens teſtatoris. 64.n.62.
Ex ijs, quæ reipſa evenerunt, ac verè facta ſunt, optima juris dubij ſumitur interpretatio. 58.n.31
Ex inſtrumento tenetur is, eorumque heredes, quibus cum illud confectum eſt non autem extraneus, ſive tertius. 12.n.15
Ex inveſtitura, & recognitione feudi, rem eſſe feudalem colligitur. 63.n.14
Ex juramento oritur exceptio litis finitæ. 52.n.8
Ex longi temporis lapſu præſumitur juramenti præſtatio remiſſa. 83.n.5
Ex merito cauſæ, ſive facto jus ſumitur. 88.n.2
Ex nuda & ſola poſſeſſione rei, vel inſtrumenti bona fides non præſumitur, nec inde alicui ſtatim datur actio, multo minus exactio. 113.n.42
Ex obligatione naturali non oritur exactio efficax, quamvis ſoluti repetitionem impediat. 70.n.110
Ex obſervantia ſubſecuta, in qualibet materia, voluntas præcedens declaratur. 71.n.54
Ex ordine geſtorum patet mens & arbitrium diſponentis. 8.n.12
Ex pace quis lucrari, non perdere, dicitur. 35.n.24
Ex pacto de retrovendendo duæ tantum actiones dantur, una ex præſcriptis verbis ex vendito altera. 107.n.11
Ex pacto tutoris, vel curatoris, adverſus pupillum, non datur exceptio, niſi ad illorum utilitatem pactum ſit ſuſceptum. 37.numero. 72
Ex patre nobili nati, & ipſi nobiles ſunt, pro ijſque habendi, qui ex eadem nobili ſint familia, etiamſi matrem plebeiam & humilis conditionis habuerint. 115.n.20
Ex perſona alterius ſæpè quis conſequitur, quod ex ſua non conſequeretur. 64.n.83
Ex poſſeſſione communi, ſive pro indiviſo, arguitur voluntas poſſeſſorum fuiſſe; ut bona maneant in familia, & filios heredes, 64.n.29
Ex præcedentibus, ſubſequentia declarantur & determinantur. 75.n.17.
Ex qua perſona quis lucrum ſentit, eius factum impugnare non poteſt. 88.n.53
Ex quibus cauſis feudum amittitur: ex iiſdem quoque jus inveſtituræ ſimultaneæ amitti ſolet. 23.n.28
Ex ſcriptura, ſive diſpoſitione imperfecta, legata & fideicommiſſa non debentur, neque peti poſſunt. 5.n.16
Ex ſola contraria voluntate teſtatoris, aliquid in priori diſpoſitione ſolenni, infirmari nequit. 37.n.144. *idque ad legata etiam extenditur.* n.145
Ex ſponſalibus, cum fratre contractis, orta eſt publicæ honeſtatis juſtitia. 6.n.25. c. *ſi quis deſponſaverit.* 27.q.2. *intelliocitus.* 6.numero. 26
Ex teſtamento, quod caret heredis inſtitutione, nec fideicommiſſum, neq; legatum debetur. 7.n.12
Ex teſtamento imperfecto naſcitur obligatio naturalis: & relicta debentur ſi non jure civili, ſaltem jure naturali. 70.n.64.109
Ex teſtamento imperfecto, ne quidem Imperator heres inſtitutus ſuccedere poteſt. 70.n.102
Ex teſtamento minus ſolenni legata, & fideicommiſſa, efficaciter exigi & deberi non poſſunt. 70.n.103. *Idem de Codicillis imperfectis obtinere dicitur.* 70.n.104
Ex tituli primordio poſterior formatur eventus. 19.n.15
Ex voluntarijs actibus tantum ſumitur, quantum actus ipſe, de neceſſitate concludit. 20.n.101
Ex verbis voluntas & mens hominis definitur. 27.n.118
Exactio ceſſat, quamdiu dies ſolutionis deſtinatus in pendenti eſt. 19.n.23
Exactionem debiti Creditores rarò longius differunt. 49.n.19
Examinatur quæſtio: An pater filio emancipato, ut filio paciſci poſſit? 110.n.46. *Autores, qui negativam defendunt: eorumq; fundamentum primum.* 110.n.47. *Negativæ opinionis fundamentum*

tum ſecundum, tertium, quartum & quintum. 110.n.48.
Contraria opinio, affirmativa nimirum, communis eſt, & pro hodiernis moribus æquior. 110.n.49

Exbanniti alicujus civitatis non ſunt hoſtes. 110.n.85

Exbanniti, Imperii hoſtes ſunt per fictionem. 110.n.86

Exceptio reſultans ex tenore contractus, & conventionis, nunquam videtur prohibita. 92.n.17

Exceptio, inhabilitatem agentis detegens, nunquam cenſetur excluſa. 92.n.18

Exceptio implementi non ſubſecuti, vel rei non taliter geſtæ, ſicut geſta proponitur, nunquam præſumitur excluſa, etiamſi ſtatutum tollat omnes exceptiones. 92.n.19

Exceptio tranſactionis æquipollet rei judicatæ, cui contravenire minime licet. 61.n.36

Exceptio tranſactionis impedit litis ingreſſum, & actorem à limine judicii repellit, unde litis finita dicitur. 61.n.37

Exceptio rei judicatæ, eandem vim habet, cum tranſactione. 61.n.38.

Exceptio facilius conceditur, quam actio. 78.n.25

Exceptio datur etiam illi, cui alias agere denegatum eſt. 78 numero. 26

Exceptio majori nititur æquitate, quam actio. 78.n.27

Exceptio non impleti contractus objicitur, etiamſi contrahens in minima parte in adimplendo defeciſſet. 13.n.89. *Idem obtinet, licet ſe excuſare vellet, quod impeditus fuerit, quo minus adimpleret.* 13.n.90

Exceptio non impleti contractus objicitur venditori, qui res diſtractas non libere, non vacuè, non integrè tradiderit. 78.n.95

Exceptio datur contra venditorem, vendicantem rem, quam ipſe vendiderat. 13.n.68

Exceptio non impleti contractus objicitur venditori, qui non omnes res diſtractas, vel certè non eo modo, quo debebat tradidit. 13.numero. 73

Exceptio eſt, in unico caſu ſi nimirum evidens ſit eos experiri contra voluntatem eorum pro quibus interveniunt. 55.n.10

Exceptio eſt, niſi actus alii ejuſdem generis reperiantur, qui inſimul acquiſiti dicuntur. 2.n.18

Exceptio nullitatis notoria, ad impediendam executionem, etiam in cauſſa judiciali rectè opponitur. 95.n.22. *Adeò, ut exceptio illa etiam poſt ſententiam rectè ad retardandam ex cauſſa nullitatis executionem proponatur.* 95.n.23.

Exceptio præpoſteratis objici poteſt Creditoribus ſi fortè adverſus tertium poſſeſſorem pignoris agere voluerint, debitore principali non prius excuſſo. 12.n.11

Exceptio, non obſervatæ formæ, obſtat litis ingreſſui. 16.n.9
Item exceptio ordinis præpoſterati. 16.n.10

Exceptio non impleti contractus tam eſt favorabilis, ut ſemper & quandocunq; opponi poſſit. 13.n.88

Exceptio: tibi non competit actio: impedit litis ingreſſum, & agentem à limine judicii precludit. 16.n.2.61.n.32.25.n.47.1.num. 47

Exceptio eſt, niſi exceptio rei judicatæ in uno, obſtaret etiam in alio judicio. 52.n.12

Exceptio, niſi bona illa paganica, per inveſtituram, pro feudalibus recepta, vel per tempus tricennale feudalia eſſe, repetata fuerint. 23.n.69

Exceptio eſt: niſi privilegii verba ita ſint plana, & lata, ut reſtrictionem commodè non patiantur. 59.n.77

Exceptio non impleti contractus nunquam ſublata cenſetur. 13.numero. 87

Exceptio firmat regulam, in caſibus non exceptis. 109.n.8

Exceptio firmat diſpoſitionem, in caſu, ſeu re non excepta. 58 n.17

Exceptio eſt ſpecies defenſionis juris gentium & divini. 92.n.15

Exceptio hæc, in naturali æquitate fundata, nunquam excluſa eſt. 13.n.21

Exceptio debiti illiquidi remoratur executionem. 17.n.6

Exceptio præſcriptionis eſt peremtoria, & litis finita. 43 n.30

Exceptione plus petitionis differtur executio, quantumvis inſtrumentum fuerit juratum. 78.n.99

Exceptiones tam dilatoriæ, quam peremtoriæ, quæ antè litem conteſtatam opponi ſolent in proceſſu ordinario: opponi quoque poſſunt in proceſſu executivo, ſtatim in primo termino judiciario. 78.n.100

Exceptionem oportet eſſe de regula. 109.n.15

Exceptiones peremtoriæ impediunt ingreſſum litis. 1.n.46

Exceptioni doli mali locus eſt, ubi quis ſe non ita obligaſſet ſi ſcriviſſet inſtrumento contineri ea, quæ inter ipſos geſta & promiſſa nunquam fuerant. 78.n.82

Exceptioni doli, vel, ne dolus præſtetur, renunciari nequit. 78.n.93

Excepto teſtamento inter liberos, & ad pias cauſas non aliter valet ultima voluntas, quàm facta coram quinq; teſtibus. 70.n.76 *Vel ad acta judicii, quæ teſtimonia alia non requirunt.* 70.numero. 77

Excluſus ab hereditate, ſive ſucceſſione hereditaria, etiam à jure patronatus removetur. 58.n.187

Excluſus lege vel ſtatuto, à ſucceſſione ab inteſtato, cenſetur quoque excluſus à legitima. 37.n.1.20. *Quod obtinere dicitur, in feudis paternis ſive antiquis: non autem in feudis novis, ſive noviter emtis.* 37.n.101

Excluſus à petendo, non cenſetur excluſus à retinendo. 78.n.29

Excuſatio non comparitionis, cum annexa petitione, de meliori commendatione. 106.n.1

Excuſatur à contumacia is, qui qualificate non paret, cauſaſque adducit, cur parere non teneatur. 106 n.69

Executio ab illo debet fieri judice, ſub quo res controverſa ſita eſt. 97.n.5. *Potiſſimum, ſi fuerit requiſitus à judice, qui ſententiam tulit.* 97.n.6

Executio non facienda in rebus alterius, quàm ipſius condemnati. 25.n.38

Executio prætextu reſtitutionis non impeditur, niſi fiat probatio læſionis in continenti. 37.n.4

Executio ubi poſtulatur, ibi ſtylus & conſuetudo Curiæ obſervari debet. 16.n.12

Executionem non meretur emtio, vel obligatio, pro ſolutione pretii, cui obſtat evictio, ad quam ex natura contractus tenetur venditor: etſi nulla accedat ſtipulatio. 78.n.98

Executioni opponi poſſunt exceptiones notoriæ 1.n.70

Executionis pars præambula eſt debiti liquidatio. 1.n 69.17.n.7

Executor omnia exequitur, quæ teſtator juſſit. 36.n.106

Executor poteſt repetere expenſas, ex bonis defuncti, ſi quas fecit ad peragendam executionem. 36.n.107

Exempla magnum adferunt emolumentum, in cauſis & caſibus conſimilibus parti, à qua ſtant. 79.n.7.44.n.22. *Idem eſt judicium, de caſibus & cauſis ſimilem rationem habentibus.* 79.n.8

Exempla recenſentur aliquot captivorum, qui poſt viginti & plures annos ſuæ captivitatis, domum tandem reverſi ſunt. 54.numero. 5

Exemplo pernitioſum eſt, credere ei ſcripturæ, qua quis ſibi debitorem conſtituit. 3.n.1. *etiamſi defunctus, in ultima voluntate, certam pecuniæ quantitatem ſibi deberi, ſignificaverit.* 3.n.2

Expeditoria, & feuda filiis acquiruntur, ex beneficio & providentia Domini inveſtientis, & iure agnationis. 40.n.7

Expenſas amputare, & finem litibus imponi, magiſtratus eſt officium. 13.n.13

Expenſa nova cauſantur in caſu executionis. 13.n.12

Explicatio cap. un. §. naturales filii. Si de feud. defunct. controverſ. 115.n.14

Explicatio l. verba ff. de verb. ſignif. 23.n.113

Explicatio leg. ſi cum venderet. 13. de pignoratit. action. 107.n.13

Explicatur l. ſi quis. §. qui abortionis. ff. de pœnis. 110.n.11

Expreſſa nocent, non expreſſa non nocent. 116.n.102

Expreſſio eius, quod tacitè, vel ex rei natura ineſt, nihil operatur, nihilque mutat. 20.n.88.115.n.78 61.n.27

Expreſſio eorum, quæ ipſo iure in contractibus veniunt, nihil operatur: eiuſmodi tamen adiectiones ius commune non lædunt. 83.n.44

Expreſſum habetur, quod partes, ſi rogatæ fuiſſent, veriſimiliter expreſſiſſent. 36.n.38

Expreſſum quoq; illud cenſetur, quod ex coniecturis colligitur. 5.n.8

Expreſſum facit ceſſare tacitum. 75.n.38

Expreſſum plus operatur, quam tacitum. 20.n.17

Extenſio conſuetudinis correctoriæ fieri nequit, etiam in rationis identitate. 19.n.97
Extenſio, etiam in favorabilibus, non conceditur, quando non una & eadem in uno caſu ſubeſt ratio, quæ fuit in altero. 27.n.30
Extenſio negotij non permittitur in exorbitantibus & tacitis. 20. n.100
Extenſio non fit, ab articulo, ad articulum: à re, ad rem. 58.n.178
Extraneo, de novo feudo inveſtito, & ſine heredibus feudi capacibus mortuo, agnati ab huius feudi ſucceſſione penitus excluduntur, & feudum Domino aperitur. 32.n.9

F.

FAcilius ſuccurri ſolet, ad effugiendum damnum; quàm ad lucrum conſequendum. 80.n.25
Facilius ſuccurritur ei, qui ex cauſa neceſſaria obligatur, quam obſtricto ex cauſa voluntaria. 20.n.40
Facta non præſumuntur niſi expreſſè & ſpecificè probentur. 92. n.6.5.n.20.13.n.2.89.n.15.61.n.27.19.n.92.58.n 173
Facta ſuos concernunt autores, & ſeparatorum ſeparata eſt ratio. 98.n.24
Facta ſunt infinita: & infiniti, non niſi infinita eſt, & eſſe poteſt regula, æquitati conſona. 87.n.10
Facta præſumuntur vero proximiora, quam nuda vocabula. 113. n.8.
Facta cenſentur eſſe fortiora ad declarandam hominis voluntatem, quam ipſa verba. 72.n.31.113.n.13
Facti alieni juſta & probabilis eſt ignorantia. 92.n.5.15.n.104
Factis revera magis & clarius declaratur conſenſus, quam verbis. 5.n.6
Factum defuncti, in præjuditiũ heredis regulariter valet. 88.n.54
Factum per ſe nullum, nec is ipſe, qui hunc actum celebravit, nec eius heres ratum habere tenetur. 88.n.55
Factum cuiuſvis ſibi, non alijs debet eſſe nocivum. 79.n.10
Facultas feudi revocatoria ad 30. uſque annos durat, agnatisque ſubvenit. 90.n.12
Facultatem teſtandi, & de rebus ſuis diſponendi, nemo ſibi ipſi auferre, ſive præripere poteſt. 7.n.60
Fœmina ſemel dotata, nihil amplius petere poteſt, quando dos congrua, & ſufficiens data eſt. 37.n.44.36.n.74
Fœmina excluſa à ſucceſſione feudi ab inteſtato, cenſetur quoq; excluſa à legitima, ita ut dotem legitimæ conformare non ſit opus. 37.n.119.15.n 87
Fœmina maſculi ſucceſſione, à feudo ſemel excluſa, in perpetuum excluſa cenſetur. 115.n.84
Fœminarum cauſa & conditio non debet melior eſſe, quàm virorum, quia in jure aliud diſpoſitum extat. 19.n.42
Fœminæ, etiam in feudi fœminei ſucceſſione, non admittuntur, donec maſculus ſupereſt, ex eo, qui primus de feudo fuit inveſtitus. 8.n.18
Fœminæ competenter dotatæ excluduntur à maſculis, in ſucceſſione feudorum, & præter dotem, nihil amplius petere poſſunt. 36.n.5
Fœminæ à feudorum ſucceſſione ſunt excluſæ, niſi hoc expreſſè in inveſtitura fuerit determinatum. 15.n 89.37.n.99.72.n.13
Fœminæ legitimam ex bonis feudalibus petere nequeunt. 72.n.14
Fœminæ, honeſta elocatione ex feudis, & tota hereditate paterna, pro more regionis contentæ eſſe coguntur. 72.n.15
Fœminæ, dote & paraphernalibus, pro dignitate natalium, & conſuetudine patriæ, conſtitutis, contentæ eſſe debent. 72.n.16
Fœminæ caput & finis familiæ dicuntur, quæ nubendo fiunt principium cognationis viri. 15.n.95.115.n.92
Fœminæ nubendo familiam & agnationem parentum extinguunt: familiam viri verò augent. 115.n.93
Fœminæ licet in Feudis non ſuccedant, à meliorationibus tamen & fructibus ex feudo redactis, non repelluntur, ſive illud Domino aperiatur. 15.num.2. Sive etiam ad filium vel agnatos feudum ſucceſſione devolvatur. 51.n.3. Adeò quidem, ut ſi in poſſeſſione ſint, ratione meliorationum & fructuum extantium, feudi retentionem habeant. 15.n.4. Semel verò legitimo tramite ejectæ aut in poſſeſſione præventæ ratione fructuum & meliorationum, difficulter immiſſionem impetrabunt. 51.n.5
Fœminæ quare progenitæ. 111.n.12
Fœminæ ad ſucceſſionem feudorum admittuntur, quando nominatim & ſpecialiter vocantur. 115.n.98
Fœminæ etiam in ſtatutis pœnalibus generali appellatione hominis veniunt: remiſſive 110.n.15
Fœminæ in feudis non ſuccedunt, quia ad Reipubl. gubernationem, & officia civilia idoneæ non ſunt. 15.n.101
Fœminæ honeſta elocatione ex feudis & tota hereditate paterna, pro more & conſuetudine patriæ contentæ eſſe coguntur. 15. numero 88.
Fœminæ pro teſtibus admittuntur, in probanda voluntate patris. 35.n.6
Fœminis ex feudis novis, legitimæ loco, nihil debetur. 37.n.11
Fœtus etiam in utero ICtis eſt pro homine. 110.n.12
Fœminæ caput civile habent. 110.n.7.
Fœminæ, relicto maſculo, ulterius non admittuntur. 8.n.19.
Fœminæ, vi potius ſpecialis pacti, quàm ex natura feudi ſuccedunt. 8.n.20
Fœcunda creoris eſt propagatio. 107.n.39
Falſum, rei veritati, & voluntati ac intentioni contrahentis obeſſe aut obſtare nequit. 78.n.69
Falſum eſt, quod ſolius Principis ſecularis aſſertio plenam fidem mereatur. 109.n.9
Fama, & honeſta æſtimatio ſemel amiſſa, pretio non venit redimenda. 89.n.10
Familia collabente, vix eſt, ut immortale ad poſteros nomen tranſmittatur. 15.n.99
Familiæ conſervatio, ratione maſculorum favorabilis quidem eſt, ſed tamen etiam reſtringibilis. 15.n.208
Familiarum dignitas abſque opibus & divitijs vix ſarta tecta conſervari & propagari poteſt. 15.n 96
Familiaria ſepulchra ſunt, quæ quis ſibi, ſuæque familiæ conſtituit. 58.n.241
Familiæ & ſtemmatis ſui propagationem & incolumitatem omnes appetunt. 15.n.98
Familias nobiles conſervari publicæ utilitatis eſt; idq; per maſculos fieri neceſſe eſt. 37.n.105
Fatale proſequendæ appellationis eſt annus, & ex juſta cauſa etiam biennium. 97.n 10. Niſi intra annum vel biennium proſequatur appellans jus ſuum: appellatio pronunciatur eſſe deſerta & ad judicem à quo cauſſa remittitur. 97.n.11. Idque tempus ſtatim currit à tempore interpoſitæ appellationis. 97.n.12
Fatuitatem potius, quam renunciationem, ex actis factiſque colligimus. 20.n.106
Fatuum potius quem fuiſſe, quam donare voluiſſe creditur. 5.n.33
Favorabilius eſt damnum evitare, quam lucrum non facere. 37. n.175
Favorabile uſquequaque cenſeri nequit id, quod per conſequentiam in odium & præjudicium alterius detorqueri poteſt. 80. n.28
Favori pro ſe introducto, quilibet renunciare poteſt. 23.n 24
Favor unius, in præjudicium alterius, non retorqueatur. 15.numero.210
Favor familiæ, auferens filiæ id, quod & natura, & gentium jure illi debebatur, reſtringi potius, quam ampliari debet. 15 n 208
Favor cuiuſque rei, non poteſt alteri parere præjudicium. 80.n. 27
Favores ampliari: odia verò reſtringi convenit. 15.n.2 & 59 numero. 113
Feuda, abſque domini & agnatorum conſenſu, alienari nequeunt. 3.n.152
Feuda cum alienandi poteſtate conceſſa, abſque ulteriore conſenſu domini & agnatorum rectè alienantur. 3.n 183
Feuda alienabilia, ſive degenerantia inſtar allodialium habentur, de quibus liberè diſponitur. 115.n.123.3.n.38
Feuda in Marchionatu ſuperioris Luſatiæ ſunt impropria & degenerantia, oppignorationi, itemque alienationi ſubjecta. 102. num.10
Feudalia bona cenſentur, ſi major illorum pars ſit feudalis, niſi contrarium probetur. 23.n.84
Feuda tantum ſine conſenſu domini & agnatorum alienari nequeunt: allodialia verò contra omnino licitum eſt. 23.numero. 41

Feuda

Feuda Vaſallis, quamdiu vivunt, ad inſtar uſusfructus conſeruntur. 90.n.9
Feudales cauſa agitantur in terra, vel loco, ubi feudum exiſtit; non alibi. 77.n.138
Feudalis res efficitur, qua diu tenetur, ac poſſidetur pro feudo. 23.n.9
Feudalis res aſtimatur, unde ſervitia praſtantur. 68.n.2
Feuda ſine conſenſu ſucceſſorum onerari non poſſunt. 3.n.29
Feuda ſimultanea inveſtitura per omnia eandem vim habent, quā feuda antiqua. 106.n.79
Feuda ſine domini & agnatorum conſenſu alienabilia, non habent propriam feudi naturam. 23.n.38
Feuda veniunt in generali conceſſione domini feudi, qui de illis diſponendi habet facultatem. 77.n.111
Feuda reſtitutioni ſubjacent, & parenti conceduntur, ut poſt mortem illa filiis reſtituat. 37.n.115
Feudi conceſſio importet quoque conceſſionem pertinentiarum. 2.n.4.
Feudi pretium, ex feudo comparatum, vel ad feudi emtionem deſtinatum feudum non eſt, nec Feudum fit, ex conventione etiam jurata. 71.n.21
Feudi conditio, & ſtatus primevus, ſine conſenſu eorum, ad quot per ſucceſſionem illud pertinet immutari nequit. 83.n.68
Feudi dominus ad inſtantiam unius inveſtiti, in damnum & detrimentum alterius, à tenore prima Inveſtitura recedere, vel in ea quid mutare non poteſt. 23.n.2
Feudi poſſeſſor ſolvit debitum, in rem ipſius utiliter contractum. 39.n.92
Feudi dominus ſola voluntate, & liberalitate, nullo jure ſanguinis, erga ſimultaneè inveſtitos movetur. 67.n.50
Feudi naturam, pecunia, ne ex jurata quidem fratrum & agnatorum conventione inducit. 71.n.13
Feudi, eo tenore accepti, ut deſcendētes maſculi & fœminæ illud habeant, natura hac eſt, ut fœminæ, extante maſculo, non admittantur. 115.n.88
Feudi naturam, ne quidem ex juramento agnatorum pecunia inducit. 71.n.51
Feudi ſucceſſor debita Vaſalli tenetur ſolvere, maximè, ſi ſucceſſio ſimul, & in feudum, & in hareditatem, facta ſit. 22.numero. 9
Feudo, aut pretio eius relicto, feudum ipſum, ſeu dominium eiuſdem relictum non dicitur, neq; dominium alternative res relicta in utrumque tranſit. 32.n.41
Feudo conceſſo, ſemper ſub ea conditione conceſſum intelligitur: Si Vaſallus Domino fidelis erit. 83.n.37
Feudo abſq; culpa vaſalli finito, meliorationes facta tranſeunt ad heredes allodiales. 23.n.75
Feudorum ſucceſſione mulieres ſunt incapaces propter multas rationes de quibus interpretes temiſſive. 15.n.103
Feudorum fructus ſunt bona allodialia. 15.n.1
Feudum eſt beneficium, ex amore & benevolentia concedentis, nec poteſt ſub pecuniæ pratextu concedi. 74.n.40
Feudum nuncupatur gratia. 74.n.41
Feudum titulo oneroſo ad filios devolvitur, cum ob id domino obſtricti ſint, ad fidelitatem & ſervitia praſtanda. 37.n.117
Feudum recte conſtituitur etiam in pecunia, ſi illa ſtatim ad Curiam Domini deponatur, & deſuper inveſtitio fiat. 71.n.38
Feudum dicitur à fide ſive fidelitate. 83.n.35
Feudum nullum eſt, ex quo fidelitas non debeatur. 83.n.36
Feudum dare & accipi poteſt per procuratorem potiſſimum, ſi ſpeciale adhoc habeat mandatum. 55.n.3.20.n.9
Feudum eſt titulus oneroſus, cujus cauſa domino ad fidelitatem & ſervitia praſtanda, vaſallus obligatur. 39.n.73
Feudum per procuratorem licet dare, vel accipere. 70.n.27
Feudum alienatum, defuncto alienante, etiam non refuſo pretio jure ſucceſſionis revocari poteſt. 90.n.3
Feudum licitè alienatur, quod conceſſum cum poteſtate alienande. 39.n.67. *Item, ſi datum ſit, cum clauſula quibus dederit.* 39.n.68. *Item cum clauſula, faciendi, quicquid placueris.* 39.numero. 69
Feudum ſine inveſtitura, nequaquam conſtituitur. 23.n.87
Feudum praſumitur eodem jure pervenire ad heredes, quo fuit. 74.num.12
Feudum emtum ſemper pro novo habetur. 8.n.6
Feudum eſt ſervitus libertati primæve contraria: &, eo probato, praſumtio libertatis ſternitur & eliditur. 84.n.45
Feudum hereditarium eſt, quando in inveſtitura habetur, pro ſe & heredibus. 67.n.22. *Item, quando in Inveſtitura habetur, modo & forma, quo & qua ſui anteceſſores tenuerunt.* 67.numero. 23
Feudum probatur, quando Princeps, vel alius feudum concedens, ab antiquo aſſerit rem eſſe feudalem. 74.n.2. *Quod multò magis procedit ſi illa aſſertio fuerit geminata.* 74.n.3
Feudum & filio, & cognato ex legis diſpoſitione, intuitu nimirum inveſtitura antiqua, vel privilegii ſpecialis debetur. 9 n.5. *Et ſuccedens illud obtinere dicitur beneficio primi acquirentis cui ſuccedit.* 90 n.6
Feudum ſublata fœmina, ſtatim originem ſuam repetit: & illud neque nomen, neque originem ſuam immutat, ob fœminam, quæ exiſtit in medio. 32.n.3
Feudum emtum, quod conſenſu Domini, venditione, aliove modo, ab una familia, in aliam, transfertur ſive à Domino proprietatis, ex cauſa emtionis, inveſtitura interveniente, acquiritur. 8.num.5.
Feudum ſtatim committitur, etiamſi alienatio, ſive diſpoſitio, ex aliqua cauſa eſſet ipſo iure nulla. 72 n.34
Feudum improprium ſecundum omnes leges, & conſuetudines feudi regulatur. 8.n 17
Feudum heredibus quibuſcunque conceſſum, ad omnes heredes, etiam aliàs feudi incapaces, ſine ulla diſtinctione tranſit. 77.numero. 67
Feudum novum, in quemcunque extraneum alienatum, nec vivo nec mortuo alienante, filii vel agnati revocare poſſunt. 106.numero. 30
Feudum conceſſum non praſumitur, nulla fidelitatis mentione facta. 74 n.27
Feudum Eccleſiaſticum, ſine conſenſu pralati à capitulo vendi nequit. 85 n.32
Feudum ex pacto & providentia definitur. 67.n.25
Feudum hereditarium quid ſit. 67.n.26
Feudum uni ex diviſione acquiſitum, ſemper deſcendit in ipſius poſteros, quoad illi ſuperſunt. 67.n 34
Feudum à defuncto alienatum, ab herede, licet inventarium non confecerit, revocari poteſt. 72.n.40
Feudum ſine inveſtitura non conſtituitur. 63.n.15
Feudum emtum, degenerantibus ac impropriis feudis, accenſendum eſt. 8.n.7
Feudum ad naturam communem facilè revertitur. 8.n.21
Feudum etiam antiquum ob delicta diſtrahi poteſt. 76.n.23
Feudum domino apertum, ſucceſſori ideo utilis competit rei vindicatio. 90.n.7
Feudum non nudo pacto, ſed traditione conſtituitur, ad quam ante omnia voluntas & conſenſus requiritur. 106.n.14
Fideicommiſſa, ex ſui natura ſunt odioſa. 5.n.19
Fideicommiſſa, ſolo nutu, epiſtola, & ſignis relinqui, ac per duos teſtes probari poſſunt. 5.n.45
Fideicommiſſa, non tantum à fide heredum, ſed etiam à neceſſitate juris dependent. 5.n.38
Fideicommiſſa particularia, per omnia ſunt exæquata legatis. 5.num.39. *Praſertim verò per Conſtitutionem Juſtiniani.* 5.numero. 40
Fideicommiſſum ex conjecturata mente teſtatoris colligitur ſi conjectura ſint ſufficientes, ac neceſſaria ex dictis per teſtatorem, per verba inducentia diſpoſitionem deſumta. 64.n.4
Fideicommiſſum non tantum fit expreſſè; ſed etiam tacitè, ex conjecturata mente & voluntate teſtatoris inducitur. 64.numero. 17
Fideicommiſſum, ſive legatum in dubio cenſetur invalidum potius, quàm ut teſtator praſumatur, heredes gravare voluiſſe. 5.numero.17
Fideicommiſſum tunc quoq; favorabile eſt, cum in medio ſunt fratres defuncti fideicommittentis. 5.n.37

Fideicommiſſum vel legatum debetur, & ſi ſcriptura legati vel fideicommiſſi relicti, imperfecta ſit. 5.n.47. Ratio eſt, quia ad fideicommiſſa relinquenda, non requiruntur verba ſolennia & directa. 5.n 48

Fidejuſſio non tollitur, facta prorogatione termini: neq; pœna. 78.n.56

Fidejuſſionis is effectus eſt proprius, quod actionem producit ex ſtipulatu, adverſus fidejuſſorem, qui pro alio fidem ſuam adſtrinxit. 25.n.56

Fidejuſſor ante reum excuſſum conveniri poteſt, ſi principalis debitor eſt rixoſus & cavilloſus, atq; in ſolutione negligens. 104.n 21

Fidejuſſor uſuras, tanquam intereſſe, repetere poteſt. 61.n.3

Fidejuſſori competit actio adverſus reum principalem, ad repetendum quod ſolvit. 61 n.1

Fidejuſſorem ſine damno eſſe, natura ineſt huic obligationi. 61.numero. 5

Fidejuſſores ſe in plus obligare non poſſunt, quàm principalis tenebatur, arctius tamen & efficacius rectè ſe obligant. 25.numero. 59

Fidejuſſoria cautio fruſtra offertur, quoties quis rem pro credito retinere poteſt. 3.n 39

Fidejuſſori imputatur culpa, qui competentibus exceptionibus non eſt uſus. 60.n.6

Fidejuſſores plures, pro aliquo intervenientes, ſinguli obligantur in ſolidum, quamvis hoc, in obligationis inſtrumento expreſſum non fuerit. 60.n.7

Fidejuſſores tacitam habent hypothecam in bonis debitorum, atq; adeò etiam prærogativam præ alijs creditoribus. 61.n.24

Ratio prærogativæ, ſive privilegij fidejuſſorum. 61.n 25

Fidejuſſores non tenentur, niſi quatenus promiſerunt. 49.n.12

Fidelitas eſt de ſubſtantia feudi, fidelitatiſque præſtatio. 106.numero. 26

Fidelitas eſt forma feudi, per quam feudum eſt, id quod eſt, & à cæteris juriumi ac negociorum ſpeciebus diſcernitur. 83.n.38

Fidelitas & ſervitia ſunt connexa in feudo. 84.n.18

Fidelitatis mentione omiſſa, alius potius contractus, quàm feudalis, ad cuius ſubſtantiam fides pertinet, eſt præſumendus. 74.numero. 28

Fidelitas non eſt de feudi ſubſtantia, quatenus intelligitur de juramento fidelitatis. 83 n.20

Fides de pretio habita præſumitur ex eo, ſi tempus ad ſolvendum emtori conſtituatur vel ab initio, vel poſteà, etiam ſine reſervatione indulgeatur. 107.n.7

Filia à patre dotata, non poteſt reclamare, etiamſi foret læſa vltra dimidium. 18.num.12

Filia dotata à Patre, non poteſt petere ſupplementum congruæ dotis: ſed contenta eſſe debet dote, ſibi à patre aſſignata. 18.n.12

Filia ab inteſtato non excluſa, dotis legatum legitimæ vice non fungitur, ſed dos aliàs ad congruitatem, juxta modum ſupputationis legitimæ, reducenda eſt. 37.n.115

Filia, cui dos relicta eſt, poteſt petere ſupplementum legitimæ, etſi pater prohibuiſſet petere. 37.n.190

Filia agnoſcendo legatum, ſibi non præiudicat. 37.n.191

Filia à patre dotata, petit augmentum, ſi à ſtatuto excludatur, & iubeatur renunciare ſucceſſioni. 37.n.192

Filia ſatis dicitur dotata à patre, eò, quod dos iam fuit deſignata per patrem. 36.n.19

Filia ſemel dotata, nihil amplius petere poteſt. 63.n.3

Filia à ſucceſſione in bonis feudalibus, iure feudali excluduntur. 8.n.26.

Filiarum cauſa in ſucceſſione parentum potiſſimum, quoad bona allodialia, favorabilis eſt. 15.209

Filia à patre dotata, in pluribus caſibus, conceditur ſupplementum eius, quod doti congruæ & legitimæ deeſt. 118.n.38

Filiæ competit querela, quando pater etiam teſtamento, dotem ei conſtituit tenuem & incongruam. 37.n.14

Filia ex perſona patris adeunt hereditatem. 115.n.162

Filij conſervant, & ius familiarum, & iuris civitatis. 37.numero. 94

Filij legitimati, quoad omnia verè & propriè dicuntur legitimi, ac ſi ab initio ex legitimo matrimonio nati eſſent. 115.n. 4. Et admittuntur ad ea omnia, ad quæ vocantur legitimè nati, & quæ expreſſè filiis ex legitimo matrimonio natis deferuntur. 115.num. 5

Filij unica columna domus ſunt, non itidem filiæ. 111 n.6

Filij omnes, licèt pater nobilis ſit, mater verò ignobilis, legitimi ſunt. 115.n.28

Filij antea nati, legitimantur ex matrimonio, quod cum v[illegible] conditionis muliere contractum eſt, etiam quoad effecti[illegible]ceſſionis, quæ eſt ſequela matrimonij. 115.n.17

Filij in conditione poſiti, ſubſtitutum excludunt, qui vocatus erat ex teſtamento, igitur & ipſi ſint vocati neceſſe eſt. 64.n.90

Filiorum nomine etiam filiæ continentur. 41.n.43

Filiorũ, vel filiarum appellatione, continentur nepotes & neptes, ſi ob jus, quo parentes repræſentant, vel ob aliud quiddam, cauſa eorum ſit favorabilis. 8.n 37

Filius amittit ius patronatus, ſi hereditati paternæ renunciaverit, ſiquidem tranſit cum univerſitate. 57.n.2

Filius jus ſepulturæ paternæ non amittit, licet hereditate paterna abſtinuerit, aut repudiaverit. 57.n.3

Filius dicitur violare jura pietatis, ſi contra voluntatem parentum quid faciat, vel omittat. 36.n.17

Filius ſucceſſor omne jus, quod defunctus in feudo habuit, ſucceſſione acquirit. 8.n.52

Filius ex delicto patris conveniri, vel puniri nequit, niſi lis cum patre ſit conteſtata. 98.n.1

Filius ob generalem teſtamenti approbationem, non dicitur excluſus à petenda legitima. 37.n.194. Imò nec filia quidem à dote. 37.n.195

Filius in locum patris ſuccedit, quando tempore mortis ejus, de cujus hereditate agitur, pater, ex cuius perſona filius venit, mortuus erat. 64.n.13

Filius renuncians hereditati, amittit jus patronatus. 58.n.21

Filius abſtinens hereditate patris, jus ſepulturæ non amittit. 58.n.22

Finis & cauſa impulſiva diſtinguunt actiones & donationes. 45.n.22

Finis & effectus principalis cujuſq; judicij diffamationis ex fundamento materiali eſt, ut actio vel jus intra certum tempus in judicium deducatur. 105.n.38

Firmius reputatur judicium plurium, quam unius. 88.n.45

Fiſcus agnoſcere non poteſt, antequam ſententia feratur. 98.numero. 21

Fiſcus non adjuvatur ſcriptura privata, etſi aliàs multis modis in jure ſit privilegiatus. 17.n.11

Flumina publica ſunt in dominio locorum vicinorum. 106.n 49

Forma alienandi res Eccleſiaſticas de jure Canonico. 8.n.26

Forma cuique rei ſuum eſſe, ac nomen largitur. 13.n 22

Forma actus præciſè ſervanda, ne actus evadat nullus. 83.n.40. 18.n.51

Forma non accurate obſervata, actus nullus eſt. 78 n.65

Forma rei dat eſſe, & ſine forma non incipit eſſe. 115.n.51.100.n.24.83.n 41.18.n.50

Forma ſpecificè & ad unguem obſervanda, neq; per æquipollens adimpleri poteſt. 83.n.39

Forma niſi præciſè obſervetur, totus actus nullus eſt. 18.n.49

Forma teſtamenti ſcripti in quibus conſiſtat. 21.n.2

Forma defectus, quantumcunq; modicus, actum reddit ipſo jure invalidum. 18.n.53

Formulæ, quibus ICti vel Impp. tum in rebus claris, tum in interpretatione extenſiva, quam Bart. ſic vocat utuntur. 130.n.10

Forum competens, eſt locus delicti, ubi de criminibus & delictis agitur. 86.n.8

Fratres & ſorores, nec non fratrum & ſororum liberi, illi quidem in capita, hi verò concurrentes cum illis, in ſtirpes, ad hereditatem æqualiter admittuntur. 28.n.2

Fratres, & alij tranſverſales, non habent querelam inofficioſi teſtamenti. 5.n.10. Niſi cum à fratre turpis aut infamis perſona inſtituta eſt. 5.n.11.70.n.14

Frater teſtatoris magis dilectus præſumitur à teſtatore, quam uxor. 26.n.20

Frater recenſetur inter perſonas, quæ ſine mandato rectè agunt. 55.n.8

Fratres, qui in ejuſdem patris poteſtate adhuc ſunt, teſtes adhiberi non poſſunt. 70.n.50

Fratri præterito non competit querela inofficioſi. 70.n.2

Frater fratri defuncto, non extantibus neque deſcendentibus, neque aſcendentibus heredibus, omnino ſuccedit. 89.n.11

Frater tenetur dotare ſororem ex feudalibus bonis, ſi patre defuncto, filia non habeat, unde congrue dotari poſſit, ex hereditate vel allodijs paternis. 10.n.8

Frater heredis inſtituti nequit eſſe teſtis in illo teſtamento. 70.n.111

Fratri, ex capite minorennis ætatis, reſtitutio, adverſus dotem exceptivam ſorori datam non competit, niſi frater iſte propterea in grave damnum inciderit. 57.n.179

Fratribus pro indiviſo poſſidentibus bona, uno eorum mortuo, filius ſuccedit in locum patris. 64 n.31

Fratrum, vel agnatorum conventio, ut pecunia ſit feudum, non valet. 71.n.12

Fratrum filij comprehenduntur in ſubſtitutione fideicommiſſaria. 64.n 44

Fraudem non dicitur pati, qui damnum non ſentit, quamvis lucrum perdat. 45.n.65

Fraudem ſive culpam probari oportet ita, quod illa fuerit cauſa finalis facti, de quo quæritur. 61.n.56

Fraus, dolus vel machinatio unius, alteri obeſſe, vel jus ejus deterius efficere non debet. 21 n.50

Fructus ſine uſu nequit eſſe. 75.n.9

Fructus rei pignoratæ computantur in ſortem. 1.n.12

Fruſtra expectatur, cujus non eſt, aut nihil operatur eventus. 22.nn.5

Fruſtra quis proteſtatur, contra juris diſpoſitionem, & contra, id quod non eſt in poteſtate ſua. 23.n.154

Fruſtra requiritur conſenſus ejus, quo etiam invito actus perfici poteſt. 5.n.9

Fruſtra aliquid fieri, iura non admittunt. 58.n.139

Fruſtra aliquid probatur, quod probatum non relevat. 70.n.85

Fruſtra de ſucceſſione ab inteſtato quæritur, vbi ex teſtamento heres eſt, vel expectatur. 115 n.72

Fundamentum, non in ſcriptura remittente, ſed in ea, ad quam ſit remiſſio, faciendum eſt. 12.n.8

Fundans ſe in diſpoſitione qualificata, diſpoſitionem & qualitatem ſpecifice probare debet. 1.n.63.76.n.18

Funerandi ius eſt ſpecies juris patronatus. 58.n.110

Furioſi dilucida intervalla habentes, valide poſſunt contrahere, & teſtamentum facere. 102.n.7

Futuri caſus poſt perfectam venditionem, ad venditorem minime pertinent. 27.n.132

Futurum omne deſpici, & præſentia fructum ſuadere ſolent. 16.n.24

Futura ad eſſe & non eſſe ſe habere poſſunt. 27.n.131

Futura non conſiderantur, in ſervitutibus, quæ ſui natura ſunt odioſa, potiſſimum prædiales. 27.n.164

G

Gabella quid ſit. 106.n.52

Geminatio, maxime, per iterationem diverſo tempore facta, enixam oſtendit voluntatem, & deliberationem plenam. 5.n.59.

Geminatio habet vim & effectum juramenti. 5.n.60

Geminatio verborum magis explicitam teſtatoris voluntatem oſtendit. 36.n.33

Geminatio efficit, vt licet alias verbum aliquod, ex iuris ratione reſtrictionem admittat: tamen ſi geminatum fuerit, tum illi ſine vlla reſtrictione ſimpliciter ſtandum eſt. 77.n.63

Geminata confeſſio, maxime per intervallum temporis repetita, plurimum habet efficacia. 37.n.28

Geminata confeſſio idem operatur, ac ſi eſſet jurata. 37.n.29

Geminatio verborum, magis explicitam teſtatoris voluntatem oſtendit. 37.n.31

Geminationes certam & enixam voluntatem arguunt, multoque maiorem vim obtinent, quam ea, quæ ſine iteratione fiunt, vel dicuntur. 115.n.137. *Ex geminatione conſilium dicentis, & animus ejus deſtinatus & deliberatus oſtenditur.* 115.n.138

Geminatio habet vim clauſulæ, ex certa ſcientia, maxime in teſtamentis. 115.n.139

Geminatio tollit omnem fraudis & ſimulationis ſuſpicionem. 115.n.141. *Effectus & conſequentia geminationis.* 115. nu. 142. *Et hoc operatur, vt comprehendantur etiam diſſimilia, & expreſſis maiora.* 115.n.143

Generaliter tranſigens, non auditur, prætendens, ſe de una aliqua parte cogitaſſe: in altera vero aliud ſenſiſſe. 27.n.44

Generaliter talia in feudi pactis & contractibus verba adhiberi oportet, ut feudi conceſſionem importent. 106.n.19

Generalia verba potius reſtringenda, ac, pro ſuperfluis habenda, quam ut quis damnum inde patiatur. 27.n.181

Generalis conceſſio, generaliter præjudicat. 59.n.95

Generaliter aliquid concedentes, ſive promittentes, ſibi imputent, quod non cogitarint, ſub generalibus verbis comprehendi etiam incognita, & non cogitata. 59.n.97

Generali hypotheca bonorum etiam futura, & nondum acquiſita, item nomina debitorum, iura & actiones, veniunt. 61.n.44

Generalis diſpoſitio non extenditur ad eum caſum, in quo poteſt eſſe captio. 77.n.14

Generaliter tranſigens, fruſtra prætendit, ſe de una aliqua parte cogitaſſe. 20.n.22

Generali lege, pacto, vel ſtatuto non includitur legitima. 41.n.35

Genus Grammaticum, vocem tantum extrinſecus adficit: non rem voce ſignificatam. 110.n.18

Gerada, vel vtenſilia, immediate debentur proximæ cognatæ 9.n.1.28.n.12

Geradam, veſtitum, ornatum muliebrem, & quæ cultui corporis deſerviunt, filia non tenetur conferre. 40.n.11

Gerada exemplo mobilium præſcribitur anno. 102.n.14

Gerada non imputatur in legitimam. 40.n.3

Gerada in maritum, liberos, aut extraneos, per contractum inter vivos transferri non poteſt. 9.n.2

Geradam, mulier in extremis conſtituta, marito ſuo in præjudicium proximioris cognatæ, relinquere vel donare prohibetur. 9.nu.4

Gerada debetur filiæ, non vt filia, vel heredi, ſed vt proxima cognata, ex legis diſpoſitione, tanquam lucrum adventitium. 40.nu.8

Gerada jure Saxonico, ex ſpeciali legis proviſione defertur, jure familiæ & cognationis: uti res expeditoriæ iure agnationis obveniunt. 40.n.15

Gerada, per viam vltimæ voluntatis, alienari nequit. 9.n.6

Gratia gratis data, non eſt obligatoria, ſed voluntaria, & durat quamdiu vult, qui dat, & revocatur, quando liber. 84.nu.40

Gratuita donatio pro temporis circumſtantia reſtringi poteſt, cum ita donare ſit potius perdere, 117.n.20

Gravari nequit, qui judicio teſtatoris non fuerit honoratus. 64.n.23

Quod maxime intelligendum, quando liberi, in conditione poſiti, expreſſe ſunt gravati. 64.n.24

Gravato, non eſt addendum gravamen. 84.n.9

H

Habens pignus generale anterius, non poteſt agere contra habentem pignus ſpeciale poſterius, ante excuſſionem principalis vel fidejuſſorum. 16.n.5.96.n.3

Habenti plura iura, ſi conſentiat in uno, nihilominus alterum remanet ſalvum, quod illi non fuerit connexum. 20.n.117

Hamburgenſes à Regina Angliæ, pro hoſtibus habiti, & naves ipſorum captæ ſunt, quod commeatum in ditiones regis Hiſpaniarum intuliſſent. 110.n.88

Heres certæ rei inſtitutus, coherede non dato, totam hereditatem obtinet. 64.n.87

Heres eo loco conveniri debet, ubi ſita eſt hereditas. 97.n.17

Heres tenetur præſtare factum defuncti. 36.n.16.44.n.3

Heres ſemel factus, nunquam deſinit eſſe heres. 58.n.52

Heres non præſtat factum defuncti, tendens ad defraudandum, vel privandum heredem beneficio quod ei lex in bonis defuncti conceſſit. .72.n.36

Heres factum defuncti minime præſtat, in iis bonis, quæ defunctus heredi neceſſario relinquere debuit. 72.n.37

Heres voluntatem defuncti implere, ejuſque factum ratum habere tenetur. 5.n.62. *Etiamſi hereditas non fuiſſet lucroſa.* 5.nu.63. *Ampliatur, ut magis procedat, ſi hereditas ſit lucroſa.* 5.nu 64

Heres exceptione ſe tueri poteſt, ne debitum alienum ſolvere compellatur. 39.n.86

Heres probare volens mortem defuncti, non ſufficienter probat, ſi eum morti vicinum fuiſſe dicat. 54.n.12

Heres heredis, eodem [...] modo, cum ipſo herede, recte fruitur. 58.n.252

Heres tenetur inventarium conficere, aut juramento patefacere res hereditarias illis quorum intereſt. 15.n.6

Heres in cauſa dotis, ad promiſſum defuncti, ob cauſam dotis, cauſa non impleta tenetur, propter ſingularem favorem dotium. 36.nu.41.17.n.36

Heres adeundo hereditatem voluntatem defuncti comprobat. 22.n.10

Quod is, cui heres ſum, fecit, perinde eſt, ac ſi ipſe feciſſem. 22.nu.11

Heres tenetur ſtare facto & pacto defuncti, etiam præjudiciali, in re propria, in qua defunctus nullum jus habuit. 8. num 41. *Quod procedit, ſive integra res heredis, ſive pro parte tantum illius fuerit: ſive audum propria, ſive eidem debita tantum ſit.* 8 n.42

Heres non obediens diſpoſitioni teſtatoris, ſed illi contraveniens omni commodo teſtamenti efficitur indignus. 15.n.80 *Quin & hereditate, omnique alia ſucceſſione ex teſtamento illo proveniente, ipſo jure privatur.* 15.n.81

Heres repræſentat perſonam defuncti, & cum illa cenſetur una atque eadem. 5.n.66.88.n.52.104.n.3

Heres, in dubio cenſetur ſponte conſentire in id, quod defunctus voluit. 5.n.71

Heres ab inteſtato quartam detrahit. 33.n.2 *Idem obtinet in heredis herede, ut ipſe etiam quartam detrahere poſſit.* 33.n.3

Heres gravatus ſub conditione, conſequitur Trebellianicam de fideicommiſſo univerſali. 33.n.1

Heres non recuſabit, quod defunctus retractare non potuit. 3. num. 28.

Heres ex delicto defuncti non tenetur, niſi lis cum defuncto ſit conteſtata. 98.n.19

Heres non poteſt contravenire diſpoſitioni paternæ, ſuper bonis feudalibus. 8 n.39

Heres, adeundo hereditatem, dicitur quaſi contrahere, & ſe obligare, ad faciendum ea quæ defunctus volebat. 5.n.65

Heres non poteſt impugnare factum defuncti. 5.n.61.3 n.27

Heres factum defuncti præſtare tenetur, etiam in iis, quæ geſſit in rebus propriis ipſius heredis. 8 n.11

Heres eſſe non deſinit, nec heredis nomen exuit, qui ſemel heres extitit. 115.n.155

Heres, mortem defuncti ſufficienter probare debet. 14 n 5

Heredes defuncti mariti, tenentur viduæ dotalitium conſtituere, pro quantitate dotis illatæ: eo caſu, quando maritus moritur antequam ipſe talem donationem conſtituit. 100.n 6

Heredes etiam extranei facto defuncti ſtare coguntur. 64.n 45

Heredes perſonam defuncti repræſentant, ejuſdemque cum illo ſunt juris, atque poteſtatis, cujus fuit defunctus. 64.n. 46

Heredes allodiales tenentur ad intereſſe ſucceſſoribus feudi, ſi unus eorum, pecuniam ad feudi emtionem deſtinatam, in feudum non converterit 71.n.57

Heredes tutorum actione tutelæ, non minus, ac parens eorum, jure tenentur. 44.n.2

Heredes, ex illo pacto, ut ſervetur, conveniri poſſunt, vel actio aliis jure cedi poteſt. 1 n.186.3 n.186

Heredi caviſſe intelligitur, qui ſibi cavit: cum pacta ad heredes ſint tranſitoria. 104 n.6

Heredi, vel legatario licitum eſt, illud improbare, quod improbavit ipſe teſtator. 36.n.91.37.n.45

Heredibus actiones hereditariæ, active & paſſive dantur jure ſucceſſionis. 19 n.19

Heredis inſtitutio eſt forma teſtamenti, per quam teſtamentum definitur, & eſt, id quod eſt. 21.n.25.26

Heredis mei heres, meus eſt heres, cum locum heredis ſubeat, ejuſque perſonam ſuſtineat. 33.n.4 *Idque vere & proprie: non ficte & improprie.* 33.n.5

Heredis inſtitutio eſt baſis, fundamentum, caput & anima ipſa cujuſque teſtamenti. 21.n.24.7.n.11

Heredis inſtitutio, hodie, quibuſcunque verbis fieri poteſt. 7.n.62. *Et in qualibet teſtamenti parte.* 7.n.63

Heredis inſtitutionem fieri oportet, verbis civilib. & directis. 7.nu. 14. *Immo & verbis diſpoſitivis.* 7.n.15

Heredis appellatione, in materia feudali, heres feudalis, id eſt, maſculus, non fœmina intelligitur. 115.n.77.152

Heredum appellatione veniunt liberi utriuſque ſexus imo & alii ſucceſſores quivis, licet verbis expreſſi non ſint. 115.n 130.136

Hereditas adiri nequit, per procuratorem generalem: ſecus autem eſt in eo, qui peculiariter ad id conſtituitur. 55.n.14

Hereditas non adita, non tranſmittitur, præſertim in linea collaterali. 56.n.1

Hereditas nihil aliud eſt, quam ſucceſſio in univerſum jus, quod defunctus habuit. 104 n.4

Hereditas non datur pactis & donationibus. 7.n.23

Hereditas teſtamento tantum defertur. 23 n 119

Hereditas intelligi non poteſt, niſi deducto ære alieno. 10.n 15

Hereditas primo defertur liberis, & deinceps cognatis legitimis. 46.n.1

Hereditas omnia defuncti debita continet. 5.n.67. 22.n.15

Hereditas nihil eſt aliud, quam univerſum defuncti patrimonium, ſive, id omne quod deducto ære alieno ſupereſt. 41.num. 39. 7. num.9.

Hereditas, etiam ſine ullo corpore, juris intellectum habet, eſtque juris univerſi, ac per ſe individui. 58.n.53

Hereditas non niſi adeundo acquiritur. 61 n.47

Hereditas, ante aditionem, noſtra non dicitur: neque illa ſuccedendi ſpes in bonis noſtris eſſe. 61 n.48.

Hereditatis jus repudians aut negligens, eandem hereditatem alienaſſe non cenſetur. 61 n.49

Hereditas eſt nomen juris, & quidem jus illud individuum per ſe recte dicitur. 53.n.7

Hereditas ex teſtamento delata, per alium adiri poteſt. 55.n.4

Hereditas eſt nomen juris, aptum omnia comprehendere. 3 num. 167

Hereditate vendita, omnia veniunt, quæ quocunque titulo & jure, ad heredem ſpectant. 58.n.192

Hereditate indignus eſt, qui teſtamentum evertere molitur. 72. nu.10

Hereditate vendita, omnia ea veniunt, quæ quocunque titulo & jure ad heredem ſpectant. 110.n 37 *Ad illationem, quam Covarruvias pro affirmativa defendenda facit, reſpondetur.* 110 n.38 *Deciſio: & ubi de hujus quæſtionis ſede & materia tractetur, remiſſive.* 110.n.39

Hereditatem abſentis accipit heres proximus, præſtita prius cautione, de reſtituendo, ſi forte abſens vivus ſui fuerit. 14 n 8

Hereditatem emens, pro re ſingulari evicta, contra venditorem de evictione nequit agere: ſed res ſingulas in hereditate contentas, ſuo ſumtu, & periculo perſequitur. 66.n.25

Hereditatem adiens ſolvere tenetur, etiamſi non ſit ſolvendo. 5. n.68

Hereditatem abſentis ſumit proximus heres. 14.n.1

Hereditates deferuntur ſecundum voluntates teſtatorum. 115. nu. 160

Hereditatis aditio eſt actus legitimus, & per procuratorem expediri nequit. 55.n.2

Hereditat-

Hereditatis adita argumentum eſt, ſi quis jus patronatus in hereditate aliquid ſibi adſumſerit. 57.n.8

Hereditatis, nomen rei particularis minimè convenit. 3.n.168

Hereditatis venditor ab omni periculo & damno evictionis liber ac immunis eſt. 66.n.27

Hereditatis petitio non datur, contra titulo poſſidentem. 61.n.58

Hereditario jure aliquid habere, nihil aliud eſt, quam rei alicujus dominum eſſe, ejuſque habere proprietatem. 8.n.53

His verbis: ſi quid humanitus mihi contigerit: mors ſignificatur. 110.n.63

Hodie etiam lex ad exactionem. C. de dot. promiſſ. adhuc viget, nec per leg. vnic. C. de rei vxor. action. ſublata eſt. 35.n.35

Hodierno jure teſtator prohibere poteſt heredibus Trebellianicam. 33.n.7

Homicidium ſine dolo commiſſum, mitius punitur, quam illud, quod dolo committitur. 94.n.6

Homicidium doloſum eſt, quando quis aggreditur alium prava animi deliberatione, ex præcedente intervallo, & illum interficit. 94.n.4

Hominibus nihil magis debetur, quam ut liber eorum ſit teſtandi ſtylus, quoniam aliud poſthac velle non poſſunt. 23.n.48

Hominis appellatione, tam fœmina, quam maſculus continetur. 110.n.9

Homo ad centum uſque annos vivere præſumitur. 14.n.16.54.n.3

Homo a ICto non conſideratur abſolute, ſed relatione ad rempubl. ſive ſocietatem civilem. 110.n.2

Homo mortuus abuſive dicitur homo. 7.n.24

Honeſtè ac piè agit, qui voluntatem defuncti conſervat. 15.n.41

Honorabilius eſt decedere potius cum teſtamento, quam ab inteſtato. 15.n.32

Honos eſt teſtantis, decedere potius cum teſtamento, quam ab inteſtato. 115.n.26

Hujuſmodi matrimoniis, quæ clam, & minus ſolenniter contracta ſunt, juris præſumtiones adverſantur. 115.n.42

Humanæ fidei nihil tam congruum eſt, quam ut ea, quæ ſemel placuerunt, ſerventur. 3.n.22.22.n.19

Hypotheca expreſſa poſterior, vincere debet, etiam tacitam anteriorem. 10.n.16

Hypotheca legalis uxoribus debita nullo facto, etiam proprio, niſi jurato, nec per ſtatutum, vel conſuetudinem ipſic poteſt adimi. 79.n.35

Hypotheca apponi ſolita etiam omiſſa, pro expreſſe appoſita habetur. 13.n.63

Hypotheca generalis efficit, ut liceat creditori agere, & res incumbere, jure pignoris. 1.n.38

Hypotheca tacita, credenti pecuniam, ad rem emendam, non competit, in ea comparata. 39.n.29

Hypotheca oritur à die tutelæ acceptæ, & adminiſtrationis bonorum. 81.n.5

Hypotheca ſolutione debiti principalis tollitur. 10.n.2

Hypotheca anterior impedit effectum alienationis & translationis dominii. 1.n.34

Hypotheca non extinguitur per alienationem. 1.n.35

Hypotheca ſemel acquiſita in re aliqua, non tollitur per alium ſubſequentem contractum, factum ſine conſenſu creditoris, cui iam dudum prior hypotheca eſt acquiſita. 81.n.64

Hæc regula etiam in tacita hypotheca locus eſt. 81.n.65

I

ID actum ſemper cenſetur, quod eſt ſcriptum. 13.n.50

Id jure ſequimur, quod actum eſt. 50.n.13. *Et Plus valet, quod agitur, quam quod ſimulatè concipitur.* 50.n.14

Idem eſt, aliquid probare per expreſſam legem, ſive per interpretationem, ac vivam rationem. 36.n.109

Idem obſervatur in parte, quoad partem: quod in toto, quoad totum. 97.n.33

Idem & de legitima parentum rectè dicitur. 19.n.116

Idem obtinet in muliere, quæ dotis ratione mariti bona detinet. 3.nu.46

Idoneus dicitur, non tantum ex facultatibus, ſed etiam ex convenienti facilitate. 104.n.20

Ignorantis non contemnit. 82.n.25

Ignorans nunquam conſentire, & approbare dicitur. 78.n.185 15.n.162

Ignorans non cenſetur ratificare ea, quæ ignorat. 15.n.163

Ignorantia atque error potius in ſcriptura præſumitur, quam repudiatio, vel renunciatio. 78.n.87

Ignorantia privilegii conſiſtit in facto, eſtque iuſta. 82.n.77

Ignorantia temporis petendæ Inveſtituræ eſt iuſta, & vaſallus, & Emphyteuta propter eam nō cadunt à jure ſuo, nec feudo privari poſſunt. 82.n.78

Ignorantia iuris dubii, & facti alieni, excuſat à pœna, & omni culpa. 82.n.75

Ignorantia iuris per ſe dubii, æquiparatur ignorantiæ facti alieni. 82.n.73

Ignorantia ut in genere traditur, præſumi debet. 15.n.160

Illa præſumtio, quando quis in continenti non præſumitur facere contraria, levis eſt, ſi alia non concurrant. 113.n.25

Illa quæ ſub- & obreptitiè aguntur, per ſe annullantur, & pro nihilo habentur. 105.n.42

Immiſſio pro modo debiti fieri debet. 16.n.8.96.n.4.29.n.2

Immiſſione obtenta, Creditor pignus jure retinet: donec ei ſatiſfactum fuerit. 16.n.11

Impenſas amputari, & litibus finem imponi, ad officium magiſtratus pertinet. 78.n.22

Imperator eſt Iudex in cauſa Imperii & fiſci. 59.n.31. *Maxime, ſi cauſam deleget ſuis Conſiliariis, vel aliis arbitris.* 59.n.32

Imperator Marcus Antoninus in cauſis fiſci nunquam fiſco favit. 106.n.2

Imperatoris eſt, ferre leges, eaſdemque interpretari: ſubditorum vero legibus obedire. iudicum eaſdem exequi. 96.n.6

Imperatorum chriſtianorum ſtudium in convocandis Synodis. 110.n.104

Imperatoris reſcripta, quæ ſunt contra jus, ab omnibus judicibus refutari debent. 77.n.117

Imperfectio voluntatis magis vitiat, quam ſolennitatis & formæ extrinſecæ. 15.n.137

Imperfectum in jure pro nullo habetur. 15.n.130

Impium eſt, atque crudele, ultimam defuncti voluntatem negligere. 15.n.39

Impulſiva, ſive finalis cauſa cenſetur, quæ in exordio, ſeu proœmio alicujus diſpoſitionis ponitur. 45.n.23

Imputandum eſt ei, qui cum potuerit, privilegio legem non dixerit apertius. 27.n.53

Imputare ſibi debet, qui non ſpecialibus, cum potuerit, egerit. 27.n.50

In actibus, qui non jure noſtro, ſed iure amicitiæ, & familiaritatis, atque gratioſè fiunt, nulla acquiritur quaſi poſſeſſio iuris, etſi centum vicibus, vel ultra fiant. 58.n.154

In actu corā iudice, præſumitur adeſſe teſtium multitudo. 23.n.136

In æquiparatis idem ſemper eſt judicium. 111.n.30

In alimentis, matri aut ſorori conſtituendis, tutor ſine reprehenſione, auctor fieri pupillo poteſt, ad donandum, decreto ſcilicet interveniente. 37.n.236

In allodialibus bonis pro indiviſo poſſeſſis, uno fratrum mortuo, ejus filii ſocietatem ineunt. 64.n.33

In allodialibus, ſororum liberi, æque ac liberi fratrum, avunculo, & reſpective patruo, æqualiter in capita ſuccedunt. 64.n.10

In ambigua voce legis, ea potius eſt accipienda ſignificatio, quæ vitio caret præſertim, cum & ex hoc colligi voluntas legis poſſit. 40.n.24

In arbitrio patris eſt, uni ex liberis relinquere plus, quam alteri: eoſque ex portionibus inæqualibus inſtituere, dummodo ſalva ſit legitima. 15.n.74

In bello civili, an liceat filio occidere patrem. 110.n.87

In brocardico illo: Si non valet ut agitur, valeat quocunque modo valere poteſt: differentia facienda eſt inter materiam & formam. 71.n.20

In cauſis diffamationum duplex vulgo iudicium dignoſcitur. 105.nu.39

In claris, coniecturis & declarationi nullus eſt locus. 59.n.36

In conceſſione quantumvis generali nunquam comprehenduntur regalia, niſi in ſpecie actum appareat. 117.n.4

In Camera Imperiali impune omitti poteſt apoſtolorum requiſitio. 95.n.3. Neceſſitas petendi apoſtolos hodie conſtitutione Imperij eſt ſublata, uti & Iure Saxon. nu. 4. ibid. Et conſuetudo Sileſiæ eſt, ut petere apoſtolos non ſit neceſſe. n.5. ibid.

In cauſa reſtitutionis perpenditur res, an ſcil. et expediat minori, potius à conventione diſcedere, quam in ea ſumma, contra quã vult reſtitui, ſibi præjudicatum eſſe. 37.n.182

In caſu dubio ſententia pro libertate fertur. 58.n.230

In cauſa poſſeſſionis dubia abſolvendus eſt reus: ſive in dubio abſolutoria, pro reo ferenda eſt ſententia. 58.n.232

In claris neque Princeps poteſt dicere: hæc fuit mea intentio. 59.nu.41

In claris ſtandum eſt verbis, nec ulterius quærendum. 26.n.2

In communione poſſeſſio non, ſed ea ſſa tantum unius aut alterius fratris in communione morientis, mutatur. 106.n.76

In conceſſione paſcuorum, aquarum, aliarumque commoditatum etiam regalia conceſſa intelliguntur. 106.n.39

In concurſu domini feudi, & alterius hic non habet plus Iuriſdictionis, quam ſi probet, quando & quomodo eam acquiſiverit. 2.n.25

In conventione de augmento dotis, à veteribus pactis non videtur receſſum, ſed potius ea tacite videntur repetita. 37.n.55

In contractu emtionis venditionis ſemper contractum implere prius cogitur, qui prior agit. 43.n.24

In conceſſionibus ſemper inſpiciendum, quid principaliter actum. 27.n.174

In conditionibus primum locum obtinet voluntas defuncti: eaque regit conditiones. 62.n.8.36.n.68

In conditionibus teſtamentorum, voluntas potius, quam verba conſiderari oportet. 62.n.9

In cauſis feudalibus, de ſimilibus, ad ſimilia procedere licitum eſt. 82.n.89

In conjunctionibus ſemper ſpectandum non ſolum, quid liceat, ſed etiam, quid honeſtum ſit. 6.n.21

In contemplatione percuſſionum recurrendum eſt ad judicium medicorum quorum ſtandum eſt judicio. 103.n.16

In contractibus ſtricti juris, nihil venit, niſi quod eſt expreſſum à contrahentibus. 66.n.19

In contractibus leges ac mores loci, ubi res iacet, & contractus eſt celebratus, intueri oportet. 78.n.101

In contractibus non fit extenſio, de re, ad rem, neque de perſona ad perſonam, ne quidem ex præſumta, & veriſimili mente contrahentium, vel tranſigentium. 27.n.114 155

In contractibus, ſive ſtipulationibus, quæ ſtricti juris ſunt futura contingentia locum ſibi non vendicant. 27.n.162

In contractibus nullum verbum otioſum. 49.n.8

In contractibus magis ſpectanda voluntas, quam verba contrahentium. 61.n.9.78.n.76

In contractibus ne Syllaba quidem debet eſſe ſuperflua. 13.n.42

In contractu acceſſorio, omnes qualitates, pacta atque circumſtantia primi & principalis contractus cenſentur repetita. 116.nu.40

In criminalibus, à captura faciendum proceſſus initium. 86.nu.2

In criminalibus probationes ad condemnandum oportet eſſe liquidiſsimas. 109.n.28

Indeterminatum eſt quod in genere ſignificatur. 82.n.11

In dubio præſumitur quid factum, ob cauſam neceſſariam. 58.n.136

In dubio pro teſtamento potius pronunciandum, quam contra illud. 115.n.33

In dotis conſtitutione, etiam bona feudalia, & ea qualiacunque conſiderantur. 37.n.204

In diſpoſitione paterna omnes juris ſolemnitates remiſſæ ſunt. 15.n.3

In ducatibus Schwidnicenſi & Iauravienſi, feuda ſunt impropria, in quibus etiam fœminæ ſuccedunt. 88.n.23

In dotalitiorum conſtitutione, obſervandus eſt mos & uſus provinciæ. 39.n.27

In donatione remuneratoria curatorem uxori dandum non eſſe, defendi poteſt. 3.n.113. Conſuetudine aliud obtinet.

In dubio ea ſemper amplectenda & præferenda eſt ſententia, quæ pro Eccleſia, pupillis, fœminis, ſimilibuſque perſonis aut cauſis favorabilibus, militat. 81.n.60

In dolo heres, qui aliquid facit ſui lucri & decipiendi cauſa. 78.n.79

In dubio præſumitur, quempiam rem poſſidere pro ſuo, ut dominus, non ut vaſallus. 63.n.10

In diſtributione præmiorum legitimi merito præferuntur. 46.num 7.

In diſpoſitione paterna inter liberos, ſemper tacite ſubintelligitur clauſula codicillaris, etſi nominatim addita non fuerit. 35.nu.8

In donatione favore libertatis tertio quæritur actio, ex illa ſtipulatione. 3.n.185

In dotis æſtimatione, conſuetudo patriæ, præciſe obſervanda, & conſideranda eſt. 37.n.129

In dotis conſtitutione, habetur ratio bonorum, dignitatis, perſonarum, & conſuetudinis loci. 37.n.13

In donatione propter nuptias, mulier non minus, quam in dote creditoribus hypothecam anteriorem non habentibus, præfertur. 79.n.23

In dote ſororibus conſtituenda, varia circumſtantia conſiderantur. 37.n.125

In delictis contra delinquentem interpretatio eſt facienda. 103.n.14

In dotis controverſia, fratres de lucro captando, ſorores autem de damno vitando certant. 37.n.174

In dubio ſemper tenenda opinio, per quam voluntas ultima defenditur. 70.n.17

In donatione remuneratoria requiritur expreſſa & ſpecialis meritorum enumeratio. 4.n.24

Indefinita æquipollet univerſali, ſi in uno, ſub indefinita contentorum, non ſit major, vel minor ratio, quam in altero. 27.n.150

In diſtractione rerum debitoris præferuntur agnati. 112.n.8

In donationibus, quæ actis inſinuantur, non adhibentur teſtes. 23.n.134

In electione mulieris eſt, utrum, illata ſua repetere, an dotalitio contenta eſſe velit. 41.n.46

In faciendi obligationibus præſtando intereſſe liberamur. 79.n.16

In feudo antiquo collaterales ſuccedunt in infinitum, etiam ultra milleſimum gradum. 59.n.79

In feudo novo, poſt filios, fiſcus ſive Dominus: in antiquo autem collaterales maſculi ſuccedunt. 32.n.2

In feudo paterno, vel antiquo, fratres & fratrum liberi, & ulteriores agnati ſuccedunt. 67.n.2

In feudi antiqui alienatione, præter domini conſenſum etiam agnatorum requiritur. 106.n.34

In feudo antiquo Collaterales ſuccedunt in infinitum. 106.n.80

In feudis, peculiaris cuiuſque loci conſuetudo, ubi illa ſunt ſita, attendenda venit. 82.n.91

In feudis interpretatio in dubio fit pro vaſallis, & contra dominum, ut concedentem. 59.n.50

In feudis ſemper ad principium, & originem recurrimus. 83.nu.65

In feudis, inter collaterales ultra fratres, & fratrum liberos, omnis ſuccedendi ratio, à verbis inveſtituræ regulatur. 67.n.19

In feudis poſt fratres, & fratrum liberos, ad ſucceſſionem admittuntur, qui vaſallo proxime defuncto gradu eſt proximior, ulterioribus excluſis. 67.n.14

Quod non ſolum in maſculis, ſed fœminis etiam obtinet, quando vigore inveſtituræ vel ſtatuti ad ſucceſſionem feudi vocantur, ita quidem, ut maſculos ulteriores excludant. 67.n.15

In feudis hoc eſt ſingulare, ut fœmininum non comprehendatur ſub maſculino. 115.n.80

In feudo conceſſo pro ſe, & omnibus, vel quibuſcunque heredibus, maſculinum, non etiam fœmininum comprehenditur. 115.nu.81

Niſi ſub hac conceptione verborum vocata ſit fœmina: ut tum maſculis

maſculis ſuccedat. 115.n.82
Sive etiam cum feudum ita datur, vt fœmina ſuccedant ſicut maſculi. 115.n 83
In feudo novo, ſive hereditarium ſit, ſive ex pacto & providentia, pater filijs præiudicare poteſt. 8.n.8.40
In feudorum acquiſitione, radix ſemper attenditur. 115.n.165
In fideicommiſſis non tam verborum, quam voluntatis ratio habetur: &, ex mera etiam coniectura proceditur. 5.n.50. 64. nu. 16.72
In fideicommiſſo filius intrat in locum patris. 64.n 14
In fideicommiſſis poſteriores voluntates ſunt firmiores: & ſufficit, ſi teſtator dicat, Panteo, 36.n 66
In fideiuſſionis obligatione multum ſtricte & limitatè proceditur. 49.n.14
In fideicommiſſo, prohibitio ſpecialis, & expreſſe facienda à teſtatore, ad huiuſ effectum, vt heres quartam Trebellianicam non detrahat. 33.n.9
In foro etiam Saxonico ſequimur ius commune in caſibus in quibus ius Saxonicum contrarium expreſſe non ſanxerit. 24.n.26
In fraudem alienatum dicitur id omne, quo fit, ut deſinat habere creditor, quod habet, vel habere poteſt, ac debet. 61.n.20
In fraudem fit, quoties aliquid de bonis minuitur, quo creditor cavere cogitur. 1.n.15
In Gallijs, licet à Parlamento ad Regem ſupplicetur, nihilominus tamen cauſa ijs, qui primo iudicarunt, revidenda committitur, additis inſuper alijs, 77.n.127
In generali conceſſione Principis, omne ius ſuum, quod ad ipſum pertinet, venire ſolet. 77.n.112
In generali diſpoſitione, non veniunt inſolita, & inconſueta neque ea, quæ quis non eſſet veriſimiliter conceſſurus. 77.n.176
In genere aliquid allegare non ſufficit, niſi etiam in ſpecie id ipſum probetur. 58.n.234
In Gerada per lineam rectam devoluta, locus eſt in deſcendentibus iuri repræſentationis. 28.n.15
In Gerada per lineam collateralem devoluta, iuri repræſentationis plane locus non eſt, 28.n 17
In heredem, non modo iura activa, ſed & paſſiva tranſeunt, adeo, vt ſi inventarium non fecerit, etiam vltra hereditatis paternæ vires teneatur. 44 n.4
In his, quæ fiunt, non tam factum, quam animus & intentio facientis ſpectari debet, ut ſciamus, quo fine unumquodque ſit habendum. 58.n.185
In his, quæ meræ facultatis ſunt, nulla cadit conſuetudo, vel præſcriptio, niſi præcedat prohibitio, & homines prohibitioni acquieſcant per tempus, quod ad præſcribendum ſufficit. 77. nu.17.58.n.180
In his, quæ apud acta geruntur, omnis fraudis & circumventionis ſuſpicio ceſſat. 7.n.95.23.n.139
In his, quæ probationis ſunt difficilis, probationes admittuntur per indicia, præſumtiones & coniecturas. 59.n.122
In homicidio confeſſato hoc reum relevat, ſi ſit integræ frontis, famæ & vitæ pacificæ & benevolæ. 94.n.10
In illa diſpoſitione, quæ odioſa eſt, ac communem impedit vtilitatem, vel ſervitutem introducit, appellatione perſonarum Reſpublica non comprehenditur. 116.n.49
In Inventarium redigenda & annotanda ſunt omnes res mobiles & immobiles, commoda & incommoda, & qualibet res alia in hereditate reperta 97.n.28. Quando heres in conſcribendo Inventario ſive in materia, ſive forma peccavit: vel nullum confecit inventarium, quod talis caſu mediante iuramento res hereditatis patefacere teneatur. 97.n.29
In ijs, quæ in arbitrio iudicis poſita ſunt quando non ſtatim liquet, quod iuris, ſæpe media via electa iudex etiam inferior dividit rem petitam æqualiter, vel compellit partes ad amicabilem, compoſitionem. 117.n.49
Quod multo magis facere poteſt Princeps interveniendo, vel declarando, maxime inter ſubditos, inter quos etiam Princeps in cauſa propria ius dicere poteſt. n.50
In iudicio, uti poſſidetis fertur ſententia, pro eo, qui docuit, adverſarium, a quo turbatus eſt, non poſſidere, neque poſſediſſe. 58.n.218
Quin &, ſi eorum alter iuſte, alter iniuſte poſſideat, pro eo, qui iuſte, vel certe iuſtius poſſidet, fertur ſententia. 58.n 219
In iudicio poſſeſſorio poſſeſſionem deducere ſufficit. 58.n.2
In iudicijs ſummarijs iuramentum calumniæ non exigitur. 87. n.6
In iudicio uti poſſidetis, articuli, & depoſitiones, ſive deductiones, de proprietate, non ſunt impertinentes. 58 n 224
In iudicando illa ſententia præferri debet, quæ doti favet, etiamſi unius tantum ſit Doctoris. 17.n 43
In iudicio hi præferendi, qui certant de damno vitando, quam qui de lucro captando. 89.n.6
In ius vocatus, quiſve alterius fori eſſe cœpit, in ea cauſſa, ius revocandi forum non habet, quaſi præventus. 105.n.24
In iuriſdictionibus concurrentibus, quando duo parem habent iuriſdictionem, primo adito & requiſito, præventa iam eſt iuriſdictio, ut ad alterum poſtea non detur regreſſus. 105. nu.22
In individuis nihil factum intelligitur, donec aliquid faciendum ſupereſt. 15.n.127.128
In inſinuatione non requiritur decretum nec cauſa cognitio. 4. nu.54
In iſtis caſibus, in quibus alienatio prohibetur, ſive à lege, ſive per teſtatorem, nedum perſonalis oritur obligatio: ſed etiam dominij tranſlatio impeditur. 116.n.66
In Inveſtituris inprimis attendenda ſunt forma pactitia, conſuetudo, & his deficientibus, ius commune. 83. n. 4
In individuis beneficium uni competens, etiam alteri prodeſt. 53. n.14
In læſione probanda tempus contractus & bona, qualia tunc fuerunt, ſpectari oportet. 37.n 70
Quod & in ſpecie de reſtitutione, quam minores petunt, ſtatuendum. 37.n.71
In legatis & fideicommiſſis ſemper noviſſima & vltima voluntas eſt ſervanda. 36.n.65.37.n.39
In legatis ſtricta fieri debet interpretatio. 24.n.16
In fideicommiſſis voluntates poſteriores ſunt firmiores, & ſufficit, ſi teſtator, dicat: Panteo. 37.n.40
In legitimam non imputantur illa, quæ debentur & acquiruntur alio, quam hereditatis iure. 40.n.4
In legitimam imputatur omne id quod ex patrimonio vel ſubſtantia defunctorum parentum, ad liberos pervenit. 40. nu.2
In linea collaterali ad ſucceſſionem omnes & ſinguli, quotquot bonorum adſpirare cupiunt, eodem contendunt iure agnationis. 67.n.10
In linea deſcendenti, nedum inter collaterales, hereditas primo defertur legitimis ad illegitimos vero non niſi in defectum legitimorum, devolvitur. 46.n.5
In mala fide dicitur, ſi titulus reddatur, ad non titulum. 58.num. 152
In monumento hereditario, quod quis fecit pro ſe, & heredibus, liberi non habent ius ſepeliendi, ſi non ſunt heredes, niſi longo tempore præſcripſerint. 58.n.245
In matrimonijs contrahendis pudor naturalis inſpiciendus. 6. n.23
In mora non eſt, qui ſe legitima exceptione tuetur. 78 n.4
In mora non eſt, cui parata eſt actio in id, quod intereſt. 78.n.5
In mora non eſt, qui dilationem habet à lege, ac legitima exceptione ſe tueri poteſt. 81.n 38
In nobilitate, privilegia & conſuetudo locorum attendi debet, & nobiles cenſentur, qui conſuetudine, pro nobilibus habentur. 115. n.52
In nulla unquam diſpoſitione, perſona extrinſecus ſubaudienda. 20 n.82
In notorijs non eſt opus probatione: neque iudicis declaratio in iis requiritur. 58.n.61.37.n.87
In obligatione generali, & pignore bonorum, etiam actiones nomina, & iura veniunt. 61.n.10
In obligatione quiſque nummus certo valore æſtimatur: & in dubio æſtimatio importat emtionem. 114.n.22

In obligationibus ſpectatur tempus contractus. 81.n.41.114.n.27. 27.n.111. Ex eo, de natura & forma contractus judicatur. n.112

In obligationibus faciendi ſuccedit obligatio ad intereſſe: ideoque ad factum præciſe compelli nequit, ſed præſtando intereſſe liberatur, qui facturum ſe quid promiſit. 71.n.33

In odium & præjudicium alterius nihil moliri debet. 15.n.204

In omni alteratione feudi conſenſus eorum, qui jus ſuccedendi habent, requiritur. 83.n.70

In omni ſtatuto, conſenſus ſuperioris requiritur, maxime, ſi in illo ſtatuto diſponatur de iis, quæ Principi ſunt reſervata. 59. nu.29

In omni diſpoſitione id habetur pro expreſſo, quod diſponens interrogatus veroſimiliter expreſſiſſet. 116.n.51

In omni actu, clauſula hæc, ſalvo jure tertij, etiamſi addita non eſſet, tacitè nihilominus ſubintelligitur. 25.n.17

In omnibus æquitatis, quam ſtricti juris, major habenda ratio. 41.n.51

In omni actu humano, vt ſubſiſtat, non ſufficit adeſſe enixam voluntatem niſi & poteſtas adſit, & juſtitia, ſeu legis adſiſtentia, vt ſi vnum deſit, actus habeatur pro nullo. 115.n.54. Adeo etiam in legitimationibus hæc attendenda veniunt. 115.n.55

In omnibus judiciis perſonæ legitimatio ante omnia, & ab initio ſtatim omnino requiritur. 55.n.6

In omni actu requiritur illorum conſenſus, quibus illo actu, modo quolibet præjudicatur. 23.n.62

In ordine, qui prior eſt, magis quoque à defuncto dilectus judicatur. 8.n.13

In ordine collateralium. ex ſola gradus prærogativa, vltra fratres, & fratrum liberos, inter vlteriores agnatos & cognatos, fit ſucceſſio. 67.n.13

In ore duorum vel trium ſtat omne verum, ipſo Salvatore aſſerente, 109.n.5

In pactis dotalibus licitum eſt inſtituere heredem. 23.n.129

In pactis dotalibus rectè conſtituuntur fideicommiſſa. 23.num. 130

In pactis dotalibus quædam valent jure contractus: quædam in vim ultimæ voluntatis. 23.n.112

In pecunia, quam pater de ſuo impendit, ad emtionem feudi, liberi nullum jus habent, vivo parente. 37.n.107

In periculo dudum verſari dicitur, qui in eo ſtatu poſitus eſt, ut periculum incurrere poſſit. 14.n.10

In pleriſque juris articulis fœminarum conditio eſt deterior, quam virorum. 115.n.97

In petitione hereditatis vniverſæ attenditur ſtatutum, vel conſuetudo loci, ubi bona defuncti ſunt ſita, inque iis, ſecundum loci conſuetudinem, ſucceſſio admittitur. 19.n.98

In poſſeſſore, etiam putativum titulum habente, bona fides præſumitur. 113.n.16

In poſſeſſione ſua, quilibet tuendus, nec ab ea, citra ſufficientem cauſæ cognitionem, removendus. 58.n.72

In principe duo concurrunt: Perſona & ſignificatio. 59.n.10

In privilegiis oratio indefinita æquipollet vniverſali. 59.n.94

In privilegio nemini verbum otioſum & ſuperfluum eſſe debet immo neque etiam ſyllaba. 77.n.50

Idque in omni diſpoſitione, qualiſcunque illa ſit, locum habet. 77. nu.51

In præjudicialibus tacens non videtur conſentire. 1.n.19

In præjudicialibus, requiritur conſenſus verbis vel factis expreſſus. 5.n.24

In præjudicium alterius non licet mutare conſilium: & quod omnes tangit ab omnibus probari oportet. 60.n.11

In quibusvis individuis & connexis reſtitutio conceſſa minoribus, etiam majorennibus conceditur. 53.n.20

In dividuis nemo gaudet beneficio alterius, quod per ſe ipſum habere nequit. 53.n.21

In quolibet actu attendendum, quo nomine intuitu & contemplatione aliquid dictum & factum ſit. 27.n.190

In quolibet feudo, dominus jus directi dominij: & vaſallus utilis dominij ſive uſumfructum habet. 71.n.26

In quavis materia conſideratur habilitas perſonæ in tempore quo caſus de quo quæritur, occurrit. 115.n.183

In re clara & ubi id, quod volumus verbis expreſſis determinatum eſt nullis amplius conjecturis opus eſſe videtur. 26.n.1

In renunciationum cauſis à caſu ad caſum à perſona ad perſonam à re ad rem non datur extenſio. 20.n.121

In reſtitutione adverſus dotem læſio parva non ſufficit ad reſtitutionem intuitu ætatis impetrandam. 37.n.178

In re propria quilibet habet liberam facultatem & voluntatem donandi vel alienandi. 45.n.47

In ſucceſſione feudi proximitas perſonæ nuper defunctæ non primi inveſtiti attenditur. 82.n.6

In ſucceſſore dignitatis extincta perſona concedentis extinguitur privilegium quando res eſt integra. 117.n.37

In ſaxonicis provinciis raro ex feudis etiam maxime opimis ultra mille florenos in dotem dari ſolent. 18.n.16

In ſepulcrum hereditarium mortuos inferre non licet iis, qui heredes non ſunt niſi forte humanitatis ſaltem gratia & ex cauſa neceſſitatis ſepeliri ipſis concedatur. 58.n.247

In ſepulcro familiari omnes heredes etiam extranei jus ſepeliendi habent. 58.n.242

In ſolutum datio quaſi emtio eſt. 66.n.14

In ſolutum accipiens quaſi emtor, vtili actione, pro evictione, contra debitorem vtitur. 66.n.15

In ſubſidium demum & aliis rebus non exiſtentibus re pecunia dotali emta dotalis efficitur. 39.n.32

In ſupplicatione locum habet iſtud vulgatum non deducta deducam, non probata probabo. 77.n.128

In taxatione dotis, tempus dotationis in computatione legitimæ tempus mortis attenditur. 36.n.55

In tertij arbitrio non eſt impedire aut evertere diſpoſitiones alterius ſed totum eſt ex jure & diſpoſitione legis. 23.n.156

In teſtamentis non minus quam in donationibus liber debet eſſe ſtylus & voluntas. 3.n.126

Ideo preces pro compulſione non habendæ. 3.n.127

In teſtamentis & codicillis poteſt fieri contractus de Iure Valdus. 23. n.102

In teſtamento inter liberos quoque legitima liberorum plene atque integre relinquenda eſt. 25.n.167

In teſtamento patris ſolennia omnia & ſingula adeo neceſſaria ſunt, ut ſi omittantur, teſtamentum etiam quoad liberos nullum ſit & invalidum. 15.n.153

In teſtamento militis non admittuntur conjectura à ſola lege extrinſecus conſiderata, quæ magis ex juris ſubtilitate pendent 7.n.75

In teſtamento apud acta facto relaxantur ſolemnitates juris, propter fidem & autoritatem publicam. 23.n.141

In teſtamento invalido nullo & imperfecto, fundata intentio cauſa haberi nequit. 18.n.59

In teſtamento ſi contrahitur pactum illud ſolummodo annullatur, non totus propterea contractus reſcinditur. 89. nu.14.

In teſtamentis pro expreſſo habetur, quod quis interrogatus ſe velle dixiſſet. 8.n.35

In toto jure generi derogatur per ſpeciem. 37.n.180.16.n.6

In toto jure, generi per ſpeciem regulæ per exceptionem derogatur. 58.n.207.16.n.22.1

In tranſactionibus interpretatio ſtrictius facienda quam in cæteris contractibus. 66.n.20.7.n.42

In tranſactionibus æque ut in contractibus ſtricti juris nihil venit niſi quod eſt expreſſum. 66.n.21

In uno quoque actu præjudiciali pars citari debet, alias quod agitur non valet. 97.num. 23. Etiam in notoriis citatio requiritur. 97.n.24

In utenſilibus, ſive Gerada cognatio ſola non vinculorum pluralitas aut graduum prærogativa conſideratur. 28. nu.11

Incertum illud eſt quod in genere conſiſtit. 82.n.10

Incertitudo eventus non tollit jus ſimultaneæ inveſtituræ. 82. nu.15

Incertitudo non remoratur actus effectum. 13.n.32

Incertitudo quantitatis actum, qui geritur non vitiat. 17. num. 35

Inciuile eſt, dubitare de eo, quod planum & expeditum iam fecerat obſeruatio. 23.n.71
Inutile eſt, partem adverſam ad exhibitionem eorum urgeri, quibus ſibimet ipſi negotium faceſſeret. 43.n.6
Incluſio unius eſt excluſio alterius: & inducta ad unum finem, non debent operari contrarium. 113.n.39.20.n.61
Inducta ad augmentum & favorem, non debent retorqueri ad odium, vel operari diminutionem. 113.n.40
Incrementum ac decrementum nummorum æſtimatorum, ad creditorem omnino pertinet. 114.n.23
Indefinita æquipollet vniverſali in ll. & teſtamentis, vbi de favore agitur: non in probationibus & contractibus, vbi de obligando agitur: Item valet, ſi eadem ſit indefinita ratio, non ſi repugnet: qualitatem præſentem non futuram reſpicit. 110.n.60.27.n.62
Indefinita ab homine prolata ita demum æquipollet univerſali, ſi materia ſubiecta neceſſario vera, & non contingens fuerit. 27.n.137
Indefinita non æquipollet vniverſali, vbi de ſeruitute agitur, quæ reſtrictionis eſt naturæ, & odioſa. 27.n.141
Indefinita locutio parit incertitudinem. 17.n.3
Indiuidua & communia pluribus in ſolidum ipſis, tametſi cuiq; pro ſua parte indiuiſa competunt. 20.n.26
Indiuiduitas obligationis facit, ut vnius exactionis condemnatio, non poſſit non contrahi ad alterum. 20.n.27
Inducta ad unum finem, non operentur contrarium. 78.nu.91. 52.n.111
Inductio quadam Menochii taxatur, & contra eundem communis opinio defenditur, diſtinguiturq; inter factum animatum & inanimatum. 110.n.13
Indulta in favorem, non ſunt in damnum retorquenda. n.2
Inædificatum ſolo & ædificio cedit. 68.n.1
Inæqualitas & diſparitas perſonarum inducit clandeſtinitatem. 115 n.48
Inæqualitatem, vt inimicam ſibi iura prohibent. 15.n.216
Infamia publica notatus, ab officio remouetur. 89.n.16
Inferior, non poteſt tollere legem ſuperioris. 58.n.129
Inhibitioni, qua quis poſſeſſione ſua priuatur parere nemo tenetur. 106 n 0
Inhumanum valde eſt, teſtatoris voluntatem ab heredibus non obſeruari. 15.n.84
Iniqua conditio alteri ad alterum inferri non debet. 29.numero 6.
Iniquum eſſet, hominibus ingenuis non eſſe liberam rerum ſuarum adminiſtrationem. 45.n.49.7.n.54. Maxime verò in teſtando de rebus ſuis. 72.n.4
Iniquum eſt, hominis præſertim nobilis, liberam rerum ſuarum diſpoſitionem adimi. 37.n.108
Iniquum eſt iudices vel litigantes cogi de Patria exire. 77. num. 132
Iniquum eſt, quem ſub Principis fide decipi. 27.n.54
Iniquum eſt, pupillum in plures adverſarios diſtringi. 44. num. 17
Iniquiſſimum eſt, à quoquam hunc caſum exigere, quem nec prævidere, nec impedire potuit. 34.n.29
Initium cuiuſque rei eſt inſpiciendum. 25.n.44.115.num.166. Quod ab initio non valuit, tractu temporis non coaleſcit. 25.n.45
Iniuriarum tenetur, qui alicui in contumeliam litem movet, aut arreſtari facit. 86.n.24
Innocentium defenſio & præſidium favorabile eſt. 77.n.44
Irrationabile eſt imputare illi culpam, qui quid prævidere, aut diuinare non potuit. 34.n.28
Inſinuatio per donatarium, quàm per donantem recte poſtulari poteſt. 45.n.60
Inſinuatio quandocunque, etiam longo interuallo, poſt perfectam donationem, recte petitur. 45.n.61
Inſinuatio, numerus teſtium, & aliæ ſolennitates, in teſtamento adhibentur, ad euitandas fraudes & circumventiones. 7. n.94.
Inſinuatio non requiritur in donatione vitiſſitudinaria, & quæ ſit ob benemerita. 4.n.51
Inſinuationis neceſſitas locum habet in eo, quod excedit, in reſiduo autem ſubſiſtit & firma manet donatio. 7.n.86
Inſinuatio uno in loco facta etiam res, extra territorium, ſub alio iudice ſitas comprehendit. 23.n.133
Inſinuatio eſt loco teſtium. 70.n.32
Inſinuatio iudici poteſt fieri per mandatarium, dummodo conſtet de donantis voluntate. 70.n.33
Inſinuatio inter nobiles non ita ſtricte obſeruatur. 7.n.84
Inſpiciendum ſemper, quid principaliter actum ſit. 19.n.81
Inſpiciendum eſt quid euenire poſſit, ſi futura neceſſario ſtatum rei præſentem conſequantur. 27.n.168
Inſtaurari ſinita rerum iudicatarum non patitur autoritas. 39.n.47
Inſtitutio heredum, eiusq; interpretatio, non ſolum ex verbis, ſed & coniecturis euidentibus, elicienda eſt. 7.n.68
Inſtitutionem heredis, in teſtamento nullitn ſola coniectura inducunt. 7.n.69
Inſtitutioni inducendæ verba conditionalia non ſufficiunt. 7.n. 16
Intellectus articul 30. Landr. lib. 2. 3.n.182
Intellectus l. ſi ex duobus ff. de tutor. & ration. diſtr. ſhend. 20.n. 59
Intellectus & ratio l. vt iuriſiurandi. §. ſi liberi. & ſeq. de oper. libert. 110.n.50
Intellectus l. liberto. 9. de obſeq. parent. & patron. præſtand. 110. n.82
Intellectus legis Seia. de donation. cauſ. mort. 3.n.100
Intellectus l. age cum Germanico. C. eod. 20.n.56
Intellectus l. ius familiarum. & l. ius ſepulchri. C. de relig. & ſumtib. funer. 58.n.249
Intellectus l. aſsiduis. C. qui potior. in pign. habe. 72.n.27
Intellectus l. 1. C. de tranſact. 20.n.53
Intellectus l. 4. C. de pact. conuent. 110.n.72
Intellectus l. vltim. C. de donation. 42.n.31
Intellectus l. omnium. C. de teſtament. 70.n.81
Intellectus l. hac edictali. C. de ſecund. nupt. 41.n.13
Intellectus l. cum Aquiliana. §. ff. de tranſaction. 20.n.58
Intentionem eius, qui probare tenetur, dubiam reddere ſufficit: quod etiam in materia fauorabili verum eſt. 80.n.13
Inter contrahentes, quantum fieri poteſt, ſeruanda eſt æqualitas. 114.n.13
Interdicta retinendæ, & recuperandæ, ſibi inuicem ſunt contraria. 58.n.22
Interdicto vti poſſidetis agens, poſſeſſionem ſuam probare debet, & ſe poſsidere, & aduerſarium turbare ac moleſtare. 58.nu. 164
Interdicto non tenetur, qui iure non patitur. 58.n.203
Interdictum poſt tempus, antea cenſetur fuiſſe permiſſum. 58.n. 92
Interdictum de mortuo inferendo illi datur, cui ius eſt inferendi, & ſepulchrum faciendi, contra eum, qui debet ſeruitutem. 58.n.130.146
Intereſt Domini feudi, ſcire conditionem feudi, & an obæratos habeat vaſallos. 105.n.18
Intereſt minorennium, ſumtibus & litibus non vexari. 37.nu. 18
Intereſt noſtra, potius non ſolvere, quam ſolutum repetere. 13.n. 11
Inter hypothecarios plures, quorum par omnino erat conditio, & ratione temporis, & conſtituta hypotheca, eius cauſa potior eſt, cuius prius ſolutum fuerit. 25.n.55
Inter neceſſarios, maxime vero inter coniuges, non eſt tam ſtricta obſeruatio, quanta inter extraneos. 17.n.44
Interpretari eum effectum eſt, vt illa interpretatio in omnibus ſimilibus caſibus deinceps obtineat. 52.n.28
Interpretatio priuilegii Imperatori non ſolum ad requiſitionem partium, ſed alias etiam ex regia poteſtate competit. 117. numer. 71. Potiſſimum, quando de priuilegio ſuper regalibus, quæ aliàs ſupremo magiſtratui competunt, diſputatur. n.15

Interpretatio, quæ ex obſervantia communi deſumitur, omnes alias probationes ſuperat. 77. n 88. *Idq; obtinet licet ipſa verborum proprietas huic interpretationi non ſatis conveniat: non enim propterea minus illa, ſecundum ea, quæ obſervata fuerunt, intelligenda ſunt.* 77. n. 89

Interpretatio petenda & retinenda ab illis, qui id de cuius interpretatione agitur, condiderunt. 39. n. 59

Interpretatio pro actus validitate, aliis omnibus præfertur. 15. n. 19

Interpretatio illa potior eſt, quæ favet bono & intereſſe publico. 15. n. 92

Interpretatio facienda pro eo, qui certat de damno vitando, contra eum, qui de lucro captando, contendit. 24. n. 20

Interpretatio eſt dubii caſus emergentis declaratio. 59. n. 35

Interpretatio ea ſumenda eſt, ne quis indebite damnum ſentiat. 27. n. 185. *Neve altera partium decepta maneat.* 27. n. 186. *Sed fraus omnis & iniquitas excludatur.* 27. n. 187

Interpretatio facienda, contra eum, qui legem tranſactionis dicere potuerat apertius. 27. n. 55

Interpretatio ſemper fieri debet, ad evitandam contrarietatem. 40. n. 25

Interpretatio in conventionib. ſemper facienda ſecundum illud, quod proſciens interrogatus, veroſimiliter reſpondiſſet. 27. n. 18[illegible]

Interpretatio illa præferenda, per quam uterq; caſus ſatisfiat. 114. n. 24 *Et utrique parti conſulatur.* 114. n. 2

Interpretatio voluntatis teſtatoris fieri debet, ſecundum rationem & cauſam finalem. 26. n. 24

Interpretatio verborum nunquam tantum valere debet, ut melior ſenſus exiſtat. 36. n. 76

Interpretatio omnium optima, quæ ex obſervatione deſumitur. 23. n. 70

Interpretatio illa in dubio præferenda, qua damnum quis evitet, contra eum, qui agit de lucro conſequendo. 19. numero 112

Interpretatio calumnioſa eſt, ubi verba ſunt manifeſta & perſpicua. 59. n. 37. 38

Interpretatio facienda contra eum, in cuius fuit poteſtate, legem contractus apertius conſcribere. 27. n 51

Interpretatio illa in actu quolibet capienda eſt, ut ius alterius, quoad eius fieri poſſit, minime lædatur. 20. n 118

Interpretatio, per quam maior ſervatur æqualitas, amplectenda eſt. 15. n. 231

Interpretatio cuiusvis diſpoſitionis facienda ab obſervatione ſecuta. 27. n. 26

Interpretatio præferenda, quæ omnibus eam obligationem concernentibus, ex æquo competit. 114. n. 26

Interpretatio ea capienda eſt, per quam actus potius valeat, quàm pereat 3. n. 133. *Idem in donatione obtinet.* 3. nu. 134. *& magis in ſpecie, inter coniuges.* 3. n. 135

Interpretatio eorum, quæ à Principe conceſſa fuerunt, ad neminem magis, quàm ad ipſum Principem concedentem, & eius ſucceſſores pertinet. 77. n. 34

Interpretatio præciſe eſt eiusdem, cuius eſt condere. 59. n. 5

Interpretatio Principis obtinet inſtar legis. 59. n. 7

Interpretatio certior non eſt, quàm quæ fit ab ipſo concedente. 59. n. 8

Interpretatio favorabilior dicitur, quæ adiuvat, quàm quæ reſtringit teſtamentum. 75. n. 14

Interpretatio illa in dubio præferenda, qua minus quis obligetur. 27. n. 182

Interpretatio illa præfertur, quæ minus obliget ſcriptura. 49. n. 17. *Quæque partibus, potiſſimum vero obligatis, minus ſit oneroſa, minusque præiudicialis.* 27. n. 83. *Quave damnum quis evitet, contra eum, qui agit de lucro conſequendo.* 27. n. 184

Interpretatio contra eum fit, in cuius erat poteſtate, contractus legem dicere apertius. 20. n. 48. 13. n. 29

Interpretatio in dubio ſemper fieri debet pro vaſallo, & contra Dominum. 83. n. 30

Interpretatio, in contractu & privilegio, quod in contractum tranſivit, in caſu emergente, non ſatis expreſſo, facienda eſt, contra eum, qui iſta verba protulit. 59. n. 48

Interpretatio illa ſumenda, quæ æquitati magis innititur. 15. n. 243

Interpretatio late fieri debet, ubi de remuneratione agitur. 3. n. 108

Interpretatio ita facienda, ut evitetur contrarietas. 16. n. 13

Interpretatio ea ſemper ſumi debet, per quam teſtamenta ſalvantur. 5. n. 34

Interruptio eſt diſſolutio & repagulum præſcriptionis inchoatæ, ita ut illa per hoc plane & penitus evacuetur. 83. n. 49

Inter virum & uxorem, omnia debent eſſe communia. 4. n. 11

Inter coniuges ſubeſt ius ſocietatis. 17. n. 20

Inteſtatus quis potius deceſſiſſe & illum, qui ab inteſtato ſuccedit, inſtituiſſe intelligitur. 15. n. 107

Invadens ſeu vulnerans alium, iniuſte facit, & iniuriarum actione tenetur. 94. n. 18

Inventarium confectum non valet, niſi pars citata præſens ſit, ad videndum inchoari, perſequi, & perfici Inventarium. 97. n. 22

Inventarium confici oportet intra triginta dies, poſt apertas tabulas. 97. n. 25

Inventarium eſt caput & fundamentum reddendarum rationum. 98. n. 11. *Sine Inventario accepta non verificantur, ac ne præciſe quidem reſtituuntur.* 98. n. 13

Inventarium infirmatur, ſi nulla Nominis divini Invocatio præfigatur, aut in eo ſcripta reperiatur. 97. n. 20

Inveſtitura eſt forma & requiſitum feudi. 71. n. 34

Inveſtitura propria eſt poſſeſſio, & rei, ſive poſſeſſionis traditio. 71. n. 35. *Idem in mobilium inveſtitura obtinet, quorum traditio fit per realem depoſitionem ſummæ in feudum datæ, aut per clavium & inſtrumenti traditionem.* 71. n. 36

Inveſtitura de regalibus, quæ territorio non cohærent, non valet, niſi certis clauſulis, & cum expreſſione ſpeciali. 59. num. 24

Inveſtitura non tribuit iuriſdictionem, ſed eſt actus voluntarius, qui nobis, cæteris paribus, exercetur. 118. n. 15

Inveſtitura ſimultanea per ſe ſola non ſufficit, ne ſucceſſio indiſtincte fiat, quando iam inter agnatos certatur de gradus prærogativa & proximitate. 67. n. 46

Inveſtitura ſimultanea per ſe ſola, ius ſuccedendi non tribuit. 23. n 17. 67. n. 41

Inveſtitura ſimultanea ſemper intelligitur, tam in antiquo, quàm novo feudo ſalva gradus prærogativa. 67. n. 40

Inveſtitura ſimultanea, quotieſcunque caſus contigerit, ab inveſtitis neceſſario renovanda. 72. n. 18. *Per ſimultaneam inveſtituram ius reale acquiritur inveſtitis, quod ipſis ſine facto eorum nequit auferri.* 72. n. 19. *Simultanea effectus eſt iure Saxonico, quod reciprocam obligationem inducit.* 72. n. 20

Inveſtitura non fit illi, qui fidelitatem facere recuſat. 83. n. 2

Inveſtitura prima, in renovationibus ſpectanda, ad eam renovatio conformanda eſt. 23. n. 49

Inveſtitura prima eſt radix, origo & fundamentum rerum feudalium, ſucceſſionum & ſubſequentium inveſtiturarum. 23. n. 50

Inveſtitura ſimultanea: omnibus ſimul iunctis, ſimile, æquale, & idem ius tribuit: non tantum iure Saxonico, ſed etiam iure communi feudali. 67. n. 4

Inveſtitura prima eſt baſis & fundamentum reliquarum. 84. n. 49

Inveſtitura eſt propria & eſſentialis forma feudi. 100. n. 23

Inveſtitura dat ius ad rem abſq; poſſeſſione & ius in re, cum poſſeſſione. 8. n. 51

Inveſtitura ſimultanea, eandem vim & conditionem habet, cum iure feudi antiqui. 59. n. 30

Inveſtitura tribuit titulum & dominii tranſlativum. 8. n. 49

Inveſtitura poſterior non eſt nova conceſſio, ſed tantum renovatio, ſive confirmatio præcedentis. 23. n. 54

Inveſtitura prima inprimis, & diligenter conſideranda. 84. n. 54

Inveſtitura ſolennis, ſuper bonis feudalibus debet adhiberi. 23. n. 86

Inveſtitura probatur dominium rei, etiam contra tertium. 8. n. 47

Inveſtitura optime probat rem eſſe feudalem. 23. n. 88

Inveſtituræ poſteriores ex prima interpretantur, ſi illæ ſunt renovationes primæ in eadem agnatione: ſecus eſt, ſi feudum ſemel reverſum ad dominum, alteri conceſſum foret. 84. nu. 52. Limitatio iſta non habet locum, quando poſteriores inveſtituræ novæ familiæ facta mentionem faciunt anteriorum. 84. n. 53

Inveſtituræ & conceſſiones feudorum, ſecundum peculiarem conſuetudinem cuiuslibet loci, in quo feuda ſunt ſita, factæ intelliguntur. 82. n. 93. Quod uſqueò verum eſt, ut licet alia ſit conſuetudo in Curia domini concedentis inveſtituram: alia in territorio feudi: tamen feudum, iuxta conſuetudinem loci, in quo ſitum eſt, conceſſum videatur. 82. n. 94

Inveſtituræ renovatio ab inveſtitis ſimultaneè, quandocunque caſus contingit, peti debet. 82. n. 31

Inveſtituræ ſubſequentes non mutant naturam rei, neq; ſucceſſionem feudi. 23. n. 53

Inveſtituræ renovationem petere non tenetur, vaſallus non poſſidens feudum, & qui ab alio de feudo poſſeſſo, in caſum mortis inveſtitus eſt: donec feudum ad eum devolvatur. 82. nu. 86

Inveſtituræ petitio non eſt neceſſaria, cum de re feudali controvertitur. 82. n. 19

Inveſtituræ mutatio, tertio ignorante facta, nihil præiudicat. 23. n. 65

Inveſtituræ tenor per ſolum vaſallum immutari, vel everti nequit. 23. n. 58

Inveſtituræ poſteriores ſemper intelligendæ & interpretandæ ſecundum tenorem & modum primæ inveſtituræ. 84. num. 50

Inveſtituræ acceptilatione, uti & ex tenore inveſtituræ nihil certi concluditur. 106. n. 14

Inveſtituræ ſunt ſtricti iuris. 2. n. 14

Inveſtituræ ſequentes, ſi quid alteratum, diverſum, vel contrarium primæ diſponant, illud perhibetur factum eſſe per errorem. 23. n. 56

Inveſtituræ renovatio intra annum & diem fieri debet poſt mortem vaſalli, aut aliam quamlibet feudi mutationem, alias feudum Domino ſtatim aperitur. 71. n. 53

Inveſtitura omni conſuetudini & diſpoſitioni derogat. 67. nu. 21

Inveſtituræ tenor ſemper inſpiciendus, & ſtricte obſervandus. 74. n. 1. 67. n. 20

Inveſtituræ petendæ tempus non currit ignorantibus ius ſuum, aut aliqua alia iuſta cauſſa impeditis. 82. n. 23

Inveſtituræ renovationem petere non tenetur abuſive inveſtitus. 67. n. 28

Inveſtituræ ſimultaneæ renovatio quotieſcunq; caſus contigerit, ſub pœna amiſſionis feudi hodie requiritur. 67. n. 29

Inveſtituræ renovatio fieri debet, iuxta tenorem, formam & pactum, quo prima facta fuit. 8. n. 31

Inveſtituram qui pro ſe habet, intentionem fundatam habere dicitur. 8. n. 48

Inveſtiturarum tenor in omnibus controverſiis feudalibus, imprimis attendendus, & præciſe obſervandus eſt. 2. n. 2

Inveſtitus ſimultaneè ſi ante eventum moriatur, ius ſuum ad heredes tranſmittit. 82. n. 27

Inveſtiti ſimultaneè æqualiter ſuccedunt, niſi inveſtituræ appoſita ſit clauſula: Nach rechter Sipzahl. 67. n. 5 Vel, ſi uſu & conſuetudine receptum ſit, ut in habentibus ſimultaneam Inveſtituram, graduum prærogativa, & proximitas obſervetur. 67. n. 52

Inveſtiti ſimultaneè, ante conditionis eventum, inveſtituram petere minime ſunt obligati. 82. n. 96

Inveſtito ſimultaneè certum ius acquiritur, quod illi nulla ratione auferri, aut deteriorari poteſt. 82. n. 26

Inveſtitio omnis fit ſub lege & iuramento fidelitatis: quod & de ſubſtantia feudi eſſe, omnibus conſtat. 83. n. 34

Inveſtitos ſimultaneè, merito ſequitur idem effectus, eademq; ſucceſſio. 67. n. 5

Inveſtitum ſimultaneè, ſtatim ius aliquod acquiritur: unde & renovationem Inveſtituræ, ante eventum petere tenentur; ratione illius iuris ſibi competentis. 82. n. 42

Inveſtitis duobus ſimultaneè de eodem feudo, alter alteri, cum conſenſu Domini inveſtituram mutando, præiudicium afferre nequit. 84. n. 41. Multo minus id abſq; ue domini conſenſu fieri poteſt. 84. n. 42

Inutilia in bene conſtitutis iudiciis non admittenda. 87. n. 1

Is, cui ius piſcandi in certa fluminis publici parte, a Principe, vel alio, regalia habẽte, in feudum conceſſum eſt non modò alios privatos, ſed etiam ipſum Principem in illa publici fluminis parte piſcari prohibere poteſt. 106. n. 47

Is, qui ex legitima cauſſa ius ſimultanea amittit, revocatoria feudi experiri non poteſt: ſed poſſeſſor abſolvendus. 100. n. 51

Is habere ac tenet, cuius nomine bona tenentur, atq; adminiſtrantur. 116. n. 55

Is damnum dare intelligitur, qui occaſionem damni dat. 95. nu. 10

Is, qui vult conſequens, videtur etiam voluiſſe antecedens, id eſt, omnia, ſine quibus illud non poteſt procedere. 100. n. 47

Is, qui in aliqua poſſeſſione reperitur, potius in dubio poſſidere, quàm detinere præſumitur. 107. n. 37

Judex inferior ſemper in honorem ſuperioris, tenetur locum dare appellationi, etiam ab interlocutoria. 95. n. 25. Eodem fundamento à reiectione quoque probationum admittitur appellatio, non obſtante ſtatuto prohibente appellationem. 95. n. 26. Etiam omiſſo vel deſerto appellationis beneficio, adhuc tamen principaliter de nullitate agi poteſt. 95. num. 27

Judex debet ſequi leges & reſponſa prudentum. 32. n. 48

Judex, poſteaquam ſententiam tulit, ſive bene ſive male, officio ſuo functus eſt, & in ea cauſa iudex eſſe ſtatim deſinit. 77. n. 148

Judex ſententiam ſuam reſcindere nequit. 77. n. 149

Judex aditus, tribuit Creditori, in bonis debitoris, ius pignoris, quod illi deinceps auferri nequit. 25. n. 11

Judex iniuſte aliquem in carcerem coniiciens, iniuriarum actione tenetur. 86. n. 25

Judex etiam in obſcuris, proclivior ſemper eſſe debet, ad comprobandam & ſuſtinendam donationem inter coniuges. 4. n. 60

Judex non admittit quæſtiones facti, cum quis dicit, ſe aliud ſenſiſſe quam ex contractu apparet. 20. n. 24

Judex indebite capto, ad damna & intereſſe tenetur, etiam ultra pœnam ordinariam. 86. n. 38. Et de calumnia tenetur Judex, qui innocentem incarcerat, atq; tali ratione ad ſimilitudinem ſupplicii punitur, quo puniendus erat captus, ſi fuiſſet culpabilis. 86. n. 39

Judex ſuper poſſeſſorio & petitorio ſimul ſententionari poteſt, ſi utrumq; in aſſertionibus partium fuerit ventilatum, deque illis evidenter ex actis conſtet. 58. num. 235. Quod nominatim, ſi actor non contradicat proprietatis deductioni ad ſpolium, & iudicium recuperandæ poſſeſſionis, extenditur. 58. n. 236

Judex iuſte pronunciat teſtamentum nullum, quod caret debitis ſolennitatibus: & recto adiudicat legitimis heredibus hereditatem. 70. n. 105

Judex à lege divina habet autoritatem. 70. n. 106

Judex, qui creditori idoneam eſſe hypothecam affirmat, cum non ſit, ad intereſſe tenetur. 95. n. 8

Judex pretium recipiens, & indebite ſoluens, viciſſim exigere tenetur. 95. n. 9

Judex in cauſis criminalib. incipere à captura perſonæ, niſi legitima præceſſerint indicia, haut poteſt. 86. n. 15

Judex perperam facit, actorem à poſſeſſione ſua removens, quando conſtat agentem ex interdicto retinendæ, habere poſſeſſionem. 58. n. 76

Judex vel magiſtratus, vicem teſtium, in teſtamentorum infirmatione ſupplent, ideoq; non minus, ac hi, teſtatorem, præ-

Digitized by Google

ſcientem, ut viderint, ad excludendam fraudem neceſſe eſt. 70. n.79
Iudex Ordinarius, non Pares Curiæ cognoſcunt, quando controvertitur, utrum res ſit feudalis: utrum quis ſit vaſallus, vel non ſit. 59.n.26
Iudex non poteſt informari de conſuetudine, niſi quæ reſpicit ordinem iudicii, & in qua agitur de modico præiudicio. 82. n. 65
Iudex etiam non petente parte agentem ſine actione, à limine iudicii repellere poteſt & debet. 16.n.4.61.n.34
Iudex tenetur iudicare ſecundum communem, alias facit litem ſuam, & tenetur parti ad intereſſe. 37.n.127
Iudex in cauſa propria nemo eſſe poteſt. 59.n.30
Iudex ſententiam libello, eiusq; petitioni conformem dabit. 58. n.103
Iudex ſine ſufficientibus indiciis capiens & arreſtans, iniuriarum actione tenetur. 86.n.37
Iudex coram paribus Curiæ vaſallos rebelles recte convenire poteſt. 84.n.81
Iudex vir bonus eſſe, nihilq; niſi quod iuri & æquitati convenit, agere præſumitur. 109.n.17
Iudice non repellente agentem ſine actione parti tenetur ad intereſſe. 61.n.35
Iudicantis mens & animus, à legum norma & præſcripto alienus non eſſe debet. 16.n.19
Iudicia defunctorum non debent verti aut cavillari. 72.n.7
Iudices hodie de communi conſuetudine non ſolent devenire ad torturam, niſi prius teſtes examinentur, indicia ſubminiſtrantes contra eum, qui capi debet. 86.n.17
Iudices in decidendis cauſis maturent, ne lites fiant immortales, nec ultra eternitatis metas protrahantur. 105.n.33
Iudici ſemper in iudicando reſpiciendum, quid in ſimili in vicinis locis obtineat. 117.n.51
Iudicium diffamatorium illo fine competit, ut ſit initium, ſive cauſa compellens iudicii actionis, ad quod compellandi ſunt diffamatores. 105.n.45
Iudici, de iuſtitia arreſti, non creditur, niſi quatenus illa iuſtitia ex actis probetur. 25.n.8
Iudicis arbitrio committitur, velit, an nolit iudicando, poſſeſſorio petitorium cumulare. 58.n.214
Iudicis arbitrio æſtimatur, quæ læſio ſit minima, modica enormis, vel enormiſſima. 37.n.181
Iudicis arbitrio ſtandum, ubi certa regula dari nequit. 4.n.42
Iudicis autoritas ſupplet teſtium numerum, ac tollit omnem falſi ſuſpicionem. 23.n.137
Ius braxandi illis in locis, ubi ius Saxonicum viget, pro ſummo regali reputatur, tam in civitatibus, quam pagis. 117. numero 2
Ius fideicommiſſi, ſecuta alienatione, plane extinguitur ſi heredes quibus reſtitutio fieri debet, non modo in alienationem ſimpliciter conſentiant: ſed ut unus alteri liberam alienandi facultatem, pacto expreſſo concedat. 32.n.26
Ius ſuccedendi competens agnatis, ex ſimultanea inveſtitura, conſenſu generali, & ſtatuto, plane extinctum dicitur. 32. n.27
Ius petendi legitimam, eiusq; ſupplementum, numquam quis remiſiſſe videtur, niſi eius rei peculiarem & expreſſam, dum iura ſua remitteret, inq; renunciatione generali mentionem fecerit. 15.n.187. Quod verum eſt, etſi eiuſmodi renunciatio iuramento fuerit roborata. 15.n.188
Ius commune obſervatur, quando aut pactum contractus bonæ fidei appoſitum, ex inſtrumentis non probatur, aut conſuetudo ſpecialis defuit. 83.n.31
Ius hæreditatis acceptatum facto hominis non extinguitur. 110. n.26
Ius ſepulturæ non venit in reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, ſed penes heredem manet. 58.n.24
Ius quod duntaxat in ſpe eſt quæſitum, vel etiamnum quærendum pœnitendo, repudiando, & alienando, auferri poſſe, priusquam plene & perfecte iſtud acquiratur, non eſt dubium. 61.n.50
Ius quærendum facilius tollitur & reſtringitur, quam actu quæſitum. 61.n.51
Ius adeundi, intra annum deliberandi de iure definitum tempus integrum, ad fratres heredis inſtituti transmittitur. 56.n.5
Ius naturale, ex parte mutari ſive alterari: ſed non in totum auferri poteſt, ſive id ſtatuto, ſive conſuetudine, ſive altaratione fiat. 19.n.120
Ius ſepulturæ non admittitur illi cui ut indigno hereditas adimitur. 57.n.4
Ius ſepulchri non venit in reſtitutionem, ſeu fideicommiſſum, ſed penes heredem remanet. 57.n.5
Ius repræſentationis, in duobus caſibus, etiam noviſſimo iure locum habet. 28.n.3
Ius repræſentationis, quo fratrum & ſororum liberi, cum fratribus & ſororibus parentum, qui iam diem obierunt, ſimul ſuccedunt, non eſt odioſum, & reſtringendum, ſed favore dignum, atque extendendum. 28.n.4
Ius repræſentationis eſt iuris divini. 28.n.5. Et naturalis adinventio. n. 6. Et in æquitate ſumma ſemper & ubiq; innititur. 28.n.7
Ius petendi vel exigendi dotem ſuperſtiti marito, non ſtatim naſcitur per mortem uxoris. 19.n.20. Quod de victualibus aut dotalitiis aliter obtinet. 19.n.21
Ius alteri quæſitum, nec ſummus quidem Princeps, ex plenitudine poteſtatis, niſi magna ex cauſa, publicam utilitatem concernente, auferre poteſt. 25.n.12
Ius repræſentationis, ubiq; fere, etiam in feudalibus ſucceſſionibus, locum habet. 8.n.16
Ius ſocietatis, utpote fraternitatis, non patitur, ut alter ſociorum lucrum tantum, damnum nullum, alter vero damnum tantum, lucrum nullum ex ſocietate expectet. 41.n.61
Ius ſepulchri non tribuit longa poſſeſſio. 57.n.18
Ius accreſcendi locum habet etiam inter fideicommiſſarios heredes, etiamſi fideicommiſſum ſub conditione ſit relictum. 64.n.73
Ius repræſentationis ultra fratres & fratrum liberos ad ulteriores agnatos non extenditur. 67.n.17.28.n.13
Ius illud nihil aliud eſt, quam titulus, quo probatur, iuſte hoc eſt, nec vi, nec clam, nec precario poſſideri. 58.n.147
Ius ſepulcri familiaris ad familiam, etiamſi nullus ex ea heres ſit, non etiam ad alium quemque pertinet. 58.n.243
Ius naturale eſt immutabile. 41.n.55
Ius patronatus ſi, dato pretio, comparare ſibi quis velit, talem contractum irritum, & inanem, ius Canonicum pronunciat. 58.n.50.
Ius patronatus non tranſit in emtorem, ſi forte fundus, intra cuius limites capella conſiſtit, vendatur. 58.n.47
Ius patronatus, ad heredem univerſaliter inſtitutum tranſit, filio, qui forte in re certa inſtitutus eſt, non attento. 58.n.291
Ius ſepulturæ in templo habere poteſt, qui hereditatem non adiit; neq; aditio hereditatis præſumitur per exercitium ſepulturæ. 58.n.27
Ius patronatus transfertur alienatione, ſi univerſitas, cui illud accedit, diſtrahatur, & in alium transferatur. 58.n.188
Ius ſepulturæ eſt res ſpiritualis, religioſa & ſacra, ſive quid annexum ſpiritualibus, ſicut Eccleſia ipſa & cœmiterium. 58. n.111. & 186.
Ius dicendi teſtamentum nullum, annos triginta durat, ut propoſita nullitatis quæſtione impugnari poſſit. 15. numero 165
Ius pignoris in feudo ſemel conſtitutum, tranſit cum eo, ad quemcunq; illud pervenerit. 10.n.5
Ius ſepeliendi non amittitur, per renunciationem, ſeu repudiationem hereditatis. 57. n. 12. Maxime in ſepulchris hereditariis, quæ quis à maioribus ſuis fuit conſecutus. 57. n.13
Ius Saxonicum aliter non obtinet, quàm uſu alicubi comprobatum reperitur. 82.n.58
Ius mulieri, ratione dotis illatæ, quæſitum, illi auferri nequit. 79.n.19
Ius repræſentationis, ſecundum Magdeburgenſes, etiam in linea recta non admittitur. 28.n.14

Jus patronatus non tranſit in emtorem hereditatis. 58. nu. 48. 190. Idem omnino ſtatuendum de iure ſepulturæ, quod nec id tranſeat. 58.n.49
Jus pinguius facto, quam verbis transfertur, factaq́ verbis anteponuntur. 113,n.7
Jus ſimultanee inveſtitis acquiſitum, neq́ à domino, neq́ à poſſeſſore ipſius inviti extorqueri poteſt. 72.n.21
Jus, ſive beneficium hypotheca minoris, extenditur ad maiores litis conſortes. 53.n.12
Jus retentionis viduæ equeſtris ordinis quid ſit, & quid ex bonis mariti defuncti conſequatur. 100.n.4
Jus retentionis emtori competens, adeo favorabile eſt, ut etiam contra executionem ſententiæ concedatur. 78.n.97
Jus Canonicum in omni præſcriptione bonam fidem requirit, ut ſine ea, nulla procedat præſcriptio. 107.n.45
Jus patronatus Eccleſiæ alicuius, acquiritur, fundatione, vel dotatione. 58.n.122
Ius Saxonicum, de inſinuanda donatione aliisq́ ſolennitatibus, prout in ſtatutis fieri ſolet, ſtricte intelligendum. 45.numer. 42
Jus alteri quæſitum tolli nequit, ne quidem à Principe. 58.num. 174
Jus acquirendum facilius tollitur, aut reſtringitur, quàm ius iam ante actu quæſitum. 19.n.73
Jus inveſtituræ, illi non poteſt, per alios inveſtitos auferri. 23. n.5
alicui quæſitum, vel vigore feudi antiqui, vel ſimultanea
Jus patronatus, etſi per ſe vendi non poſſit: tamen cum univerſitate rerum temporalium omnino transfertur. 58.n.193
Jus ſepulturæ etiam is habere poteſt, in loco aliquo, qui hereditatem non adit. 57.n.7
Jus adeundi, & petendi hereditatem, triginta annorum ſpacio finitur. 10.n.20
Jus ſepulturæ non adimitur ei, cui ut indigno hereditas aufertur. 58.n.23
Jus naturæ ſuadet ſine cauſæ cognitione, & diligenti examinatione alterius ius tollendum non eſſe. 25.n.51
Jus alicui quæſitum, ſine proprio ipſius facto auferri nequit. 72. n.24
Jus funerandi ſpecies iuris parochialis indigetatur. 58.n.113
Jus generis, ſimul etiam eſt ius ſpecierum. 101.n.4
Jus hypothecæ eſt onus reale, feudo cohærens. 10.n.1
Jus retentionis regulariter prohibitum. 3.n.33
Jus funerandi, per diviſionis ad unum ſolummodo redigi non poteſt. 57.n.14.58.n.34
Jus in facto, ſive cauſa eſt poſitum, ex qua deſumitur. 20.n.51
Jus oritur ex facto & eius qualitatibus. 77.n.45
Jus & æquitas quandoq́ opponuntur. 110.n.65
Ius patronatus non præſcribitur. 58.n.198
Jura alienationem prohibentia, & revocationem feudi concedentia de patrono ſolum feudo loquuntur. 106.n.29
Jura Saxonica curatoris conſenſum requirentia, non de viduis & virginibus, ſed uxoribus, ſive maritatis mulieribus loquuntur. 45.n.35
Jura religioſa ſpecie emti vendi prohibentur. 58.n.45
Jura non præſumunt, mulierem marito iuratam, virginem manere. 6.n.13
Jura præſumunt uxorem bona ſua, quæ præter dotem, matrimonio ſtante ipſi aliunde obveniunt, marito dediſſe, eorumq́ adminiſtrationem liberam conceſſiſſe. 17.n.21
Jura & onera realia ſequuntur ſucceſſorem ſingularem. 39.n. 81
Jura ſpiritualia, ut & ius patronatus, per ſe ſunt individua. 58. n.35
Jura nova, quæ veteribus derogant, ſtricte & proprie ſunt intelligenda. 6.n.9
Jura nihil fruſtra fieri volunt. 19.n.61
Jura religioſa extra humana commercia ſunt poſita. 58.n.44
Jura vigilantibus beneficia ſua impertiuntur. 1.n.52
Jura ſingularia, ut contra iuris præcepta introducta, extendi non debent. 115.n.118
Jura iuribus concilianda potius, quam deſtruenda. 70.n.26
Iure repræſentationis deficiente, is in ſuccedendo eſt potior, qui gradu fuerit proximior: nec diſtinguitur, an bona allodialia, an vero feudalia ſint. 67.n.18
Iure civili mulier primo marito mortuo, ſecundo nubere non prohibetur. 111.n.8. Quale tempus luctus præfinitum ſit mulieribus, ſecundo nubentibus. 111.n.9. Ratio prohibens ſecundas nuptias, conſiſtit in ſanguinis confuſione. 111. n.10. Textus iuris civilis, quibus ſecunda vel tertia nuptia dicantur legitima. 111.n.11. Neq́ iure canonico mulieribus ius intra annum nubendi eſt ſublatum. 111.n.13. Effectus prohibitionis ſecundarum nuptiarum. 111.n.14. Neq́ gentium iuri ſecunda nuptiæ contrariantur. 111.n.5
Iure comm. tria fatalia circa appellationes conſtituta ſunt. 39 n.4. Primũ eſt fatale appellationis interponendæ, decimo die à lata ſententia inſtituendum. 93.n.5. Fatale ſecundum de iure communi introducendæ eſt appellationis, ut appellans prætenſam ſupplicationẽ inferiori iudici iuſto tempore inſinuet 93.n.6. Tertium fatale eſt proſequendæ appellationis, quo appellanti intra annum & diem, interpoſitam atq́ introductam appellationem proſequi permittitur. 93.n.7. Biennium quoq́ ſi iuſta ſubſit cauſa, ad proſequendam appellationem conceditur. 93.n.8. De iure Sax. interpoſita atq́ introducta appellatio intra ſex ſeptimanas exequitur. 93.n.9. Ad ſecundum fatale introducendæ appellationis, in Ordinatione Cameræ Imp. regulariter in cauſis ordinariis ſex menſes, in cauſis vero ſpoliorum tres duntaxat menſes conſtituti ſunt. 93.n.11
Iure Saxonico omnia bona immobilia traduntur: & abſq́ iudiciali traditione dominium illorum non transfertur. 74.n. 32
Iure Saxonico, etiam cenſitica bona, & quævis alia immobilia in feudum concedi dicuntur, etſi iure feudi non cenſeantur. 74.n.33
Iure Saxonico, præmortui fratris filius unà cum fratribus, id eſt, cum ſuis patruis, in feudo communi permanent. 67.nu. 31. Non obſtante clauſula: Nach rechter Sipzahl. 67. n.32
Iure Saxonico maritus & uxor omnia bona promiſcue & æqualiter poſſident: & maritus habet uſumfructum omnium bonorum uxoris ſuæ. 4.n.48
Iure retentionis mulier gaudet, non ſolum pro dote, ſed & pro omnibus iuribus dotalibus, & aliis rebus, quæ ad maritum intulit. 17.n.53
Iure Saxonico, & aliarum quoq́ gentium, maritus uxoris ſuæ curator eſt, eiusq́ bona omnia libere adminiſtrat. 17.n.45
Iure Saxonico idem expreſſe conſtitutum eſt. 3.n.151
Iure Sax. fidem inventarium non meretur, niſi intra triceſimum ſit confectum. 97.n.26
Iure noviſſimo hereditates etiam conventione dari poſſunt. 64. n.80
Iure Sax. proximitatis & gradus prærogativa ratio non habetur: ſed tantum inſpicitur, qui nam ſimultanee ſint inveſtiti, ut illi ſimul & æqualiter ſuccedant. 67.n.8
Iure Sax. nemo ſuccedit in feudo quocunq́ novo, aut avito, niſi ſit Filius: & ita in omnibus territoriis iuri Saxonum ſubiectis: ultra ducentos annos obſervatur. 32.n.5
Iure Saxonico maritus uxori ſuccedit in omnib. mobilibus, excepta gerada. 19.n.48
Iure Saxonico Coniux ſuperſtes lucratur omne id, quod ſibi ex bonis defuncti debetur. 19.n.17
Iure ſuo nemo privandus eſt, niſi id legibus expreſſe cautum reperiatur. 32.n.4
Iure Saxonico coniuges pro indiviſo bona poſſident. 17.n.22
Iure feudali ita receptum eſt, ut feudorum non niſi maſculi regulariter capaces ſint, fœminæ non itidem. 115.n.78
Iure Saxonico, non valet hypotheca rerum immobilium extraiudicialiter facta. 43.n.21
Iuri ſuo nemo prænunciare præſumitur. 1.n.24
Iuri neutiquam adverſatur, quando futura bona in feudum convertuntur. 100.n.27

Juri publico, vt eſt factio teſtamenti, non poſſunt privati derogare. 21.n.10
Juri pro ſe introducto quilibet renunciare poteſt. 19.n.68
Jureconſultus facto certificato reſpondet. 20.n.52
Jureconſulti & Imperatores in legibus verbis multitudinem exprimentibus ſæpius utuntur. 110.n.23
Jureconſulto neceſſaria eſt ſcriptorum practicorum cum theorica collatio. 107.n.27
Juriſconſultum ex bono & æquo reſpondere decet. 6.n.2
Juriſdictio feudalis reſpectu feudi dicitur ordinaria, & feudo ſive iuri illi, quod Dominus in feudo habet, cohæret. 84.n.71
Juriſdictio feudalis domino immediato tamdiu competit, donec vaſalli demonſtrent, quod Dominus ſuperior eam præſcripſerit, ita ut ſufficienti tempore ſolus illam exercuerit, inferiorem eadem uti volentem prohibendo. 84.n.72
Juriſdictio poteſt eſſe unius, caſtrum vero, ſive rei proprietas alterius. 2.n.10
Juriſdictio regni eſt ſeparata à Juriſdictione Comitatus, & quælibet deſiderat ſuum territorium. 77.n.156
Juriſdictio habet qualitatem ſeparatam, a rei proprietate. 2.nu.13
Juris patronatus effectus & commoda ſunt, ius vocandi, præſentandi, eligendi, defendendi, &, in eventum inopiæ, ſpem alimentorum ab Eccleſia habendi. 57.n.6
Juris ordo ſervandus, ne quod actum eſt, nullum reddatur. 2.n.22
Juris quæſtio in arbitrio iudicis non eſt poſita. 88.n.42
Juramentum vaſallus regulariter præſtare tenetur, niſi conventione, aut pacto aliquo expreſſe remiſſum conſtet. 83.num.60
Juramentum facit probationem plenam. 52.n.4
Juramentum maiorem vim habet, quam res iudicata. 52.n.5
Juramentum habet executionem paratam. 52.n.6
Juramentum parti à parte delatum, habet vim & efficaciam ſententiæ definitivæ. 52.n.2
Juramentum fidelitatis eſt de feudi ſubſtantia. 71.n.50
Juramentum calumniæ nec in Miſnia, nec aliis bene conſtitutis iudiciis obſervatur. 87.n.5
Juramentum ſemper intelligitur, rebus ſic ſtantibus. 27. num.195
Juramentum per ſeſe non arctat iurantem, niſi rebus ſic ſtantibus, in ſtatu, quo erant tempore iuramenti præſtiti. 27.num.196
Juramentum fidelitatis non præſtatur neceſſario ab omnibus, nec ſemper. 83.n.21
Juramentum fidelitatis remitti poteſt: non fidelitas, ſeu fides ipſa 83.n.22.79
Juramentum pro litis deciſorio habetur. 52.n.9
Juramentum admittitur in aſſertione ignorantiæ. 82.n.83
Juſſa & mandata parentum, quæ legitima non ſunt, & æquitati repugnant liberi obſervare non tenentur. 15.n.214
Juſta cauſſa excludit culpam. 81.n.35
Juſte poſſidet, qui Prætore autore poſſidet. 1.n.61
Juſtitia eſt conſtans & perpetua voluntas, ſuum cuiq; tribuendi. 72.n.39

L.

Laici in Eccleſiaſticis negotiis nihil firmi ſtatuere poſſunt; etiamſi in commodum Eccleſiæ id fiat. 85.n.30
Lata culpa accenſendum, cum pecunia in ciſta, quæ facile effringi poteſt, deponitur. 34.n.26
Laudemium eſt quinquageſima pars pretii ipſius rei, propter quam illud præſtatur. 74.n.38
Laudemium in feudalibus non datur, niſi ſpeciali conſuetudine id introductum ſit: ſed dominus gratis inveſtire tenetur. 74.n.39
Lædi non dicitur, qui fugit inimicitias. 37.n.22
Læſio non conſideratur, neq; reſtitutio in integrum conceditur adverſus contractum celebratum, interveniente autoritate Principis. 37.n.69
Læſio non conſideranda nec audiendus eſt, qui reſtitui in integrum petit ſi prætoris auctoritas intervenerit. 37.n.243
Læſioni enormi non obſtat renunciatio, ne quidem iuramento vallata. 18.n.137
Læſio non præſumitur, niſi probetur. 37.n.5
Læſio probanda eſt ab eo, qui ſe læſum ait. 37.n.6
Læſio probanda, etiam à minore, in contractu, quo læſum ſe dicit. 37.n.7
Læſio eſt fundamentum reſtitutionis in integrum. 37.n.8
Læſio niſi probetur, adverſarius petentis fundatam habere intentionem dicitur. 37.n.9
Læſio ex qua reſtitutionis in integrum beneficium imploratur, plene eſt probanda. 37.n.10
Læſio enormis facit ceſſare ſtatutum fœminarum dotatarum excluſivum, expreſſe iubens, filias eſſe tacitas & contentas dotibus ſibi a patre aſſignatis. 18.n.36
Læſione enormi data, vel admiſſa, dolus reipſa in contractu intervenisse dicitur, qui æquiparatur dolo ex propoſito. 37.n.67
Læſus dici non poteſt, qui lites dubias & periculoſas effugit. 37.n.21
Legans creditori præſumitur in dubio animo compenſandi legaſſe. 24.n.12
Legans affectione magis proſequitur fratres, quam alios. 26.n.15
Legatum ſub certa conditione relictum, eius exiſtentia evaneſcit: neq; heredes ad id ſolvendum, cogi poſſunt. 48.n.2
Legatum, nuda quoque voluntate, & pœnitentia ſola revocatur. 36.n.67
Legatum ab uxore viro, & contra uxori à viro relictum compenſandum eſt cum lucro dotis. 24.n.13
Legatum in teſtamento imperfecto relictum perſonæ extraneæ non valet: ſecus eſt, ſi perſonæ coniunctæ, & à defuncto valde dilectæ, relinquatur. 5.n.81
Legatum adimi poteſt, nuda voluntate, licet eius non fiat mentio, in alio teſtamento, quod facere teſtator inſtituit; ſed morte præventus, perficere non potuit. 36. numero 81
Legatum, conditione eveniente, debetur legatario, & ad heredes eius tranſmittitur. 62.n.2
Legata, ſub conditione relicta, & qualibet aliæ voluntates ſupremæ, morientibus ante conditionem legatariis, vel heredibus ſtatim deficiunt, & extinguuntur. 62. numero 3
Legatum in præiudicium heredis factum, non valet. 88. numer. 56
Legatum non ex codicillis, in quibus ſpecificatur, ſed ex ipſo teſtamento vires capit, ac valet. 9.n.14
Legatum vel donatio ex feudis non debetur. 72.n.17
Legatum potius, quam donatio præſumi debet. 7.n.78
Legati interpretatio: in remunerationem officiorum, late & benignius fieri debet. 5.n.80.26.n.21
Legati cuiuſq; cauſſa, regulariter & in dubio potius præſumitur impulſiva, non finalis. 63.n.23. Secus eſt in dotibus, quæ debentur ex feudis. 63.n.24
Legare & fideicommittere etiam ab inteſtato licet. 70.n.39. Etiam ſcriptura plane non interveniente. 70.n.40
Legati dubii interpretatio debet fieri plenius, & in favorem legatariorum potius, quam heredum. 7.n.96
Legato mobilium, quæ certo loco ſunt generaliter facto, comprehenditur argentum, illo in loco repertum. 9. numero 29. Item nummi illo in loco inventi, continentur. ibid.n.30.
Legato uſumfructum mobilium & immobilium, non continetur uſusfructus omnium debitorum. 50. numero 3
Legato familia relicto, re legata alienata, ad rem repetendam familiæ actio datur. 6.n.21
Legata fideicommiſſis particularibus exæquata ſunt iure novo. 70.n.38

Legata interpretari debent, ne inutilia & infrugifera fiant. 5. n. 36
Legata ſolui oportet ab heredibus, quando ſaltem apparet teſtatorem illud voluiſſe. 9. n. 13
Legata & fideicommiſſa, ſemper, ac vbique fauorem connexum habent, & pro ipſis in dubio eſt reſpondendum. 5. numer. 35
Legata non perſoluuntur, niſi prius debitis & oneribus deductis. 88. n. 50
Legata, vt quælibet voluntas vltima, inſinuatione non egent. 7. nu. 80
Legata dote, cum nupſerit, filia in rei veritate dotata dici nequit ante ipſam feſtiuitatem nuptiarum. 36. n. 85
Legata ſunt quædam donationes. 66. n. 23
Legata & fideicommiſſa captatoria, iure non conſiſtunt. 21. nu. 55
Legatarii poſteriori loco habentur, & omnibus creditoribus poſtponuntur. 88. n. 51
Legatario doli mali exceptio obiicitur, quando apparet, quod non legaſſet teſtator, ſi ſtatum cauſa aliter ſe habere ſciuiſſet. 78. n. 83
Legatario cedunt, quæ initio legantur: & deinceps res legatæ acceſſerunt, quando teſtator illud manifeſte expreſsit. 37. nu. 42. 36. n. 69
Legatariis & fideicommiſſariis teſtimonium non denegatur. 70 num. 51. Quod etiam in teſtamento nuncupatiuo, per teſtes probando, vbi quæſtio eſt inter heredem nuncupatum, & venientes ab inteſtato, omnino obtinet. 70. n. 52
Lex vt valeat, non tantum publicatio requiritur, eam ſpecifice à conſuetudine diſtinguens, ſed vt deinceps contra inobedientes allegari cum effectu poſsit, id eſt, vt ſubditos obliget, vſu etiam recepta eſſe debet. 117. n. 23
Lex eſt communis Reipubl. ſponſio, qua ſe Princeps ſubditis, è diuerſo principi ſubditi ſeſe ad leges cuſtodiendas & obſeruandas obligant. 109. n. 13
Lex multum confidit: de iudicio Patris, in filias, dum nullus amor vincat paternum. 37. n. 83. 126
Lex 12. tabular. inquit: Si paterfamil. inteſtato moritur, cui ſuus non extabit heres, agnatus proxim. fam. habeto. 67. nu. 37. In ſucceſsione collaterali, iure feudali idem obſeruatur. 67. nu. 38
Lex non diſponit, niſi de quo in ea principaliter agitur, cætera legibus aliis determinanda relinquit. 75. n. 30
Lex terminus læſæ Maieſtatis, quoad pœnam filiorum, eſt odioſa & irrationabilis. 98. n. 6
Lex, quamuis dura, attamen ſeruanda venit. 85. n. 5
Lex conuentionis exercetur, ingrediendo poſſeſsionem debitoris, nec vlla, tali actu committitur vis, ob mutuam conuentionem. 107. n. 34
Lex iuſta in anima iudicio admittenda eſt. 70. nu. 912
Lex poſitiua, præter ius diuinum, ſolennitates teſtium teſtamentis addere potuit. 70. nu. 107
Lex inferior cedit ſuperiori. 110. n. 90
L. fratris. l. vlt. C. de inceſt. & inut. nupt. enodatio. 6. n. 5. l. vltim. C. de nonat. tantum tolluntur coniectura legis: non autem illa, quæ ex verbis, ſiue facto contrahentium colliguntur. 49. nu. 38
L. licet quidam. C. de inceſt. nupt. explicatio. 6. nu. 6. l. fin. C. de nonat. non verbis, ſed rebus impoſita eſt. 49. n. 35
Legis diſpoſitio fortior eſt diſpoſitione hominis. 106. numer. 31
Legem condere & interpretari eſt ſolius Principis. 59. nu. 2
Legem contractus, quam ſibi quis dixit, quilibet ſeruare tenetur, 3. n. 37. 78. n. 13. Neque ſolum is, ſed & heres eius. 3. nu. 38. 78. n. 14
Leges indifferenter contra aggreſſorem permittunt aggreſſo defenſionem cum internecione, ſiue vulnus acceptum ſit, ſiue non. 103. nu. 6
Leges maxime certas, & in finitum eſſe præſtat. 70. nu. 19
Leges non poſſunt ita promulgari, vt omnes caſus, qui quandocunque inciderint, comprehendant. 41. n. 47
Leges & priuilegia interpretandi poteſtas, eſt de ſummis regalibus & reſeruatis Principum 105. n. 19
Leges condere & interpretari eſt ſolius Principis, niſi ſpeciali priuilegio aliis conceſſum reperiatur. 165. n. 20
Leges Romanæ tantum non valent, vt vſum vincant in feudalibus, aut mores. 88. n. 43
Legitima turæ repugnat, vt, ſine voluntate ſua, alicui ius quæſitum auferatur. 27. n. 81
Legitima viuo patre non recte petitur, cum viuentis nulla ſit hereditas. 36. n. 53
Legitima à volente patre ſolui poteſt. 36. n. 54
Legitima liberorum, ſuccedens loco alimentorum, nullo iure tolli poteſt. 40. nu. 14. 41. n. 58
Legitima liberorum, ex certa rationabili cauſa minui poteſt. 15 n. 93. 19. n. 115
Legitima liberorum ſtatuto nequit tolli. 41. n 52
Legitima liberorum defertur iure naturali. 41. n. 53. 54. 15. n. 169
Legitima, eiuſque ſupplementum, iure non refragante, recte petitur, etiamſi pater comminationem adieciſſet, vt liberi, qui relicto contenti non fuerint, omnia perdant. 15. n. 180
Legitima deducitur, ex fructibus cuiuſcunque feudi pendentibus. 37. n. 201. Item ex iuribus, & actionibus competentibus aduerſus tertios poſſeſſores, & quoſcunque debitores. 37. nu. 202. Item ex animalibus, pecunia, auro, argento, gemmis, iocalibus, & aliis rebus quibuſcunque, mobilibus & immobilibus. 37. n. 203
Legitima honorabili inſtitutionis titulo relinquenda eſt. 21. nu. 23
Legitima parentum portio non minus eſt aucta, quam liberorum, 24. n. 1
Legitima liberorum triens, vel ſemis eſt, omnium bonorum, quæ habuit defunctus tempore mortis. 41. n. 40
Legitima fauorem permagnum eſſe in iure paſsim conſtat. 15. n. 185
Legitima nullo ſtatuto, conſuetudine, vel alio iure ciuili tolli poteſt. 15. n. 186. 19. n. 114
Legitima dicitur portio & quota illius partis bonorum, in qua quis ab inteſtato eſſet ſucceſſurus. 15. n. 190
Legitima quondam indiſtincte erat quadrans omnium bonorum. 15. n. 191
Legitima hodie eſt triens, ſiue tertia pars, ſi defuncto quatuor vel pauciores ſuperſint liberi: ſi vltra quatuor, eſt ſemis. 15. n. 192
Legitima eſt tertia pars eius, quod quis ab inteſtato conſecuturus fuiſſet, ære alieno, & funeris impenſis deductis. 15. n. 193
Legitima parentum hodie indiſtincte eſt triens. 24. n. 2. 19. nu. 88
Legitima parentum, ne legata quidem ad pias cauſas extenuare poſſunt. 24. n. 3
Legitima omnibus legatis potentior eſt: & eam præſtari oportet ex legis diſpoſitione, ſine vllo grauamine, onere, modo, conditione vel dilatione. 24. n. 4. 15. n. 184
Legitima à donatione mortis cauſa deducitur. 24. n. 5
Legitima vicem alimentorum ſubit, quæ omni iure liberis debentur. 15. n. 170. 19. n. 118. 119
Legitima nullo onere grauari poteſt, & quicquid ei oneranda adiicitur pro nullo eſt. 15. n. 171
Legitima liberis debetur, etiam contra patris voluntatem. 15. n. 172
Legitima filio in vita patris aſsignata, & poſtea auctis facultatibus patris, debetur filio legitima ſecundum valorem bonorum, qualis eſt eo tempore, quo moritur pater. 36. nume. 43
Legitima liberorum, etiam in teſtamento inter liberos, plene atque integre relinquenda eſt. 18. n. 31
Legitima debetur filiabus, ſaltem de bonis paternis. 37. nume. 112
Legitima liberis obuenit iure ſpeciali, & à iure hereditario ſeparata, ceu aliquod debitum paternum & priuilegiatum. 15. n. 182

Legitima illis tantum debetur, qui ab inteſtato ſuccedere poſſunt. 37.nu.110
Legitima, & eius ſupplementum, debentur ex allodialibus, tempore mortis defuncti, in hereditate inuentis. 37. nume. 109
Legitima nulla eſt, viuo patre, atque etiam, propter votum capienda mortis, improbe ſperatur. 36.n. 49
Legitima non deducitur de rebus, quæ reſtitutioni ſubiacent. 37. nu.114
Legitima non debetur, ex feudis nouis, ſiue pecunia paterna nouiter acquiſitis. 37.nu.116
Legitima eſt debitum bonorum ſubſidium, & legitima portio, à parentibus liberis omnino relinquenda. 15.n.168
Legitima eſt, quæ ex teſtamento debetur. 40.n.16
Legitimæ calculatio, mortis demum tempore, quo ſucceditur, & legitima debetur, eſt ineunda. 36.n. 48
Legitimæ ſupplementum quandocunque, etiam vſque ad triginta annos recte petitur. 36.nu. 42
Legitima, eiuſque ſupplementi petitione, teſtamentum impugnari non recte dicitur. 15.n.181
Legitima ratione ac intuitu filius vel filia ſaltem poſt obitum patris, recte dicuntur eius creditores: legitima item æs alienum paternum merito dicitur. 15.nu.183
Legitimam, ſtatutum, vel lex, nunquam remittit, niſi de ea expreſſa fiat mentio. 41.nu.27
Legitimam quoquo titulo relinquere ſufficit. 36.n.71
Legitimam liberi in reſtitutione fideicommiſſi, retinere poſſunt. 15 nu.174. *Quod adeo procedit, vt etiam locum habeat, ſi fideicommiſſum piæ cauſæ relictum fuerit.* 15.nu. 175
Legitimati in omnibus, & per omnia perinde habentur, ac ſi ex iuſto & legitimo matrimonio eſſent nati. 15.nu.2
Legitimatus per ſubſequens matrimonium cenſetur immediate natus de legitimo matrimonio, ac ab ipſo ſtatim initio contractum fuiſſe matrimonium lex præſumit. 115.n.3
Legitimati, reſpectu ſucceſſionis à legitimis nihil differunt: ſed indiſtincte ſuccedunt patri, & aliis, ſicut ſuccedunt alii, ex legitimo matrimonio nati. 115.n.9
Legitimati ſuccedunt in bonis non ſolum attenta iuris Canonici diſpoſitione, ſed etiam ſecundum ius ciuile. 115. numer. 10
Legitimatio aduerſus Decretum Principis, in præiudicium agnatorum facta, quoad effectus ciuiles, & reſpectu ſucceſſionis nihil operatur. 115.n.58
Legitimatio alias etiam non trahitur ad ſucceſſionem in feudis. 115.nu.59
Legitimatione non ſubſiſtente, nec inſtitutio legitimati ſubſiſtit. 115.nu.63
Legitimationis & mandati defectus exceptio ſemper opponi poteſt. 55.n.7
Legitimati per Reſcriptum Principis, dicuntur veri legitimi, non ficte; 115.n.6.& 8
Legitimati per ſubſequens matrimonium, non tantum in allodialibus ſed etiam in feudalibus ſuccedunt. 115.nu. 12. *Et ad Emphyteuſin Eccleſiaſticam admittuntur.* 115.nu. 13
Lethaliter vulnerans, de occiſo tenetur, etſi per interuallum moriatur vulneratus. 2. *Intereſt Reipublicæ, ne maleficia maneant impunita.* 103.n.1.2
Libelli narrata, vltra concluſionem, ſe non extendunt: ſed ad eam reſtringuntur. 58.nu.95
Libelli omnis vis conſiſtit in concluſione. 58.n.96
Liberi, quibus integra legitima non relinquebatur, ad ſupplementum legitimæ agere poſſunt. 18.nu.32
Liberi ad ſupplementum legitimæ recte agunt, etſi illud teſtamentum, in quo minus legitima relictum, expreſſe approbaſſent. 18.n.33
Liberi ad ſupplementum legitimæ, recte agunt, etiamſi pater vetuiſſet, ne plus peterent. 18.n.34
Liberi in conditione poſiti, ad hereditatem patris diſpoſitiue non vocantur, ex eo, quod in conditione ipſorum ſit mentio. 64.nu.5
Liberi ad ſupplementum legitimæ recte agunt, etiamſi pater inſtitiſſet, illos debere contentos eſſe eo, quod teſtamentum dabat. 15.n.179
Liberi fratrum & ſororum, propter æqualitatem diſtantiæ graduum, ad ſucceſſionem pariter admittendi. 64.nu.12
Liberi heredes tenentur ſoluere debita patris defuncti, vſque adeo, vt, ſi Inuentarium non fecerint, etiam vltra hereditatis paternæ vires teneantur. 22.n.8
Liberi legitimandi deducunt in proprietate, & vſufructu, etiamſi teſtamento paterno conſenſiſſent, in quo legitimam grauaſſet pater. 15.n.176
Liberi, quos pater nobilis ex ignobili ſuſcepit filia, per ſubſequens matrimonium legitimantur, & plene nobiles efficiuntur, idque duntaxat de iure Canonico. 115.n.49
Liberi, in ſucceſſione parentum, omnibus aliis præferuntur, in bonis allodialibus. 8.nu. 23. *Idem obtinet in bonis feudalibus.* ibid.nu.24. 115.n.11
Liber homo, ne in ſtipulationem quidem deduci debet, nec eius caſum aduerſa fortuna ſeparari. 86.n.32
Liberi non matris, ſed patris conditionem ac familiam ſequuntur. 115.n.29
Liberis non extantibus, & ſic deſcendentibus, ſecundo loco parentes, ſiue aſcendentes ad ſucceſſionem defuncti ab inteſtato vocantur. 19.n.53
Liberis qualiſcunque voluntas Patris exacte adimplenda & ſeruanda. 15.n.42
Liberis ius & facultas agendi ad ſupplementum legitimæ conceditur, quibus integra & plena legitima non eſt relicta. 15.n. 177
Liberi donare debet mater. 45.n.34
Liberis debetur tertia pars totius hereditatis, quam defunctus poſt mortem ſuam relinquit. 15.nu.189
Libertas præſumitur, contra aſſerentem ſibi eſſe ius funerandi in templo alieno. 58.n.109
Libertas eſt fauorabilis, & ante omnia præſumitur. 58. nume. 107
Liberum debet eſſe, quod iterum non redit arbitrium. 37 nu.86
Liberrimum cuique eſt, rem ſuam, cuicunque volet, vendere. 116.n.34
Libertatem ſuam nemo facile iactare præſumitur. 84. n.45
Libertum etiam vindicta manumiſſum ob ingratitudinem redigi potuiſſe in ſeruitutem, contra Cuiacium. 110.n.98
Licet priuilegia contra concedentem latiſſime interpretanda ſint, in præiudicium tamen tertii, ſtrictiſſime interpretantur, & quantum fieri poteſt, ad ius commune reducēda. 88.n.13
Limitata cauſa, effectum quoque parit limitatum. 9.n.23. 58.n. 18. 20.n.62. 19.n.52. 49.n.15
Limitata voluntas, non eſt trahenda extra ſuos terminos. 20.n. 64
Limitatum non debet extendi, vltra terminos limitationis. 18. nu.19
Linea vna ſine heredibus deſcendentibus feudalibus extincta, & ſucceſſione alii lineæ deleta, æqualiter admittuntur, quotquot in ea linea reperiuntur. 67.n.12
Liquidi cum illiquido non eſt compenſatio, 17.n.22
Lite pendente nihil eſt innouandum. 105.n.46
Lites atque res controuerſæ de iure dupliciter ſopiuntur, vel per amicabilem compoſitionem ſiue tranſactionem, vel per iudicis ſententiam, 117.n.7
Lites inter partes ratione publicæ vtilitatis ſopiendæ, 117.n.6
Lites, ex litibus naſci iura prohibent. 55.n.15
Lites, quantum fieri poteſt, celeri determinatione, atque compoſitione finiri debent. 55.n.16
Litis conteſtatio, facta in vna cauſa, non prodeſt alteri, etiam quoad alios effectus, in alia cauſa. 98.n.8
Lites diminuendæ potius, quam augendæ, ſiue protrahendæ ſunt. 89.nu. 21
Lites non debent protrahi in aduerſæ partis præiudicium. 83.nu. 75
Literæ in lapidibus ſcriptæ non faciunt plenam probationem: & ſepulchri, vel monumentorum ſcriptura, non probant ipſorum proprietatem. 58.nu.159

Litigato

Litigare coram iudice incompetente, eſt litigare coram homine priuato, qui iuriſdictionem nullam habet. 105.n.4

Litigioſam rem emens, non modo pro euictione nequit agere: ſed & inſuper pretium amittit. 66.n.20

Litigantes, inuicem certantes de damno vitando rei ſunt fauorabiliores tum ipſis actoribus. 99.n.4

Litigioſæ rei donatio nullum habet effectum. 66.n.30

Loci appoſitio, in diſpoſitionem principali, reſtringit actum. 50. nu.5

Longum tempus non præciſe de decennio accipiendum, ſed vt æquiuocum iudicis arbitrio permittendum eſt, & quæ ſit longa conſuetudo. 107.n.41

Longi & diuturni temporis appellatione interdum 30. vel 40. anni ſignificantur. 107.n.43

Lubricum linguæ non facile ad pœnam trahendum. 98.n.3

Lucrari ex pace, non perdere dicimur, 37.n.22

Lucrum dotis, quod viro defertur, non dicitur de hereditate mulieris defunctæ, ſed patrimonium mariti. 41 n.12

Luctuoſum eſt, & parente, & ſucceſſione eius carere. 28.nu.9

M.

Magiſtratus Chriſtianus diuinitus conſtitutus, vtriuſque tabulæ decalogi cuſtos eſt; ex qua ratione magiſtratus dii vocantur. 110.n.103

Magiſtratus ſubditis ſuis, maxime vero viduis & pupillis eſt loco patris ad defendendum præfectus. 81.n.54

Magiſtratus vſuras legitimas iure permittere poteſt. 3.n.19

Maior eſt defectus formæ, quam materiæ. 18.n.52

Maiori & puberi pupillaris ſi facta fuerit, non valet, etiam iure ſubſtitutionis obliquæ, ſiue iure fideicommiſſi. 115. nume. 117

Maiores declarationis cauſa addi poſſunt, quæ ex natura contractuum intelliguntur. 83.n.43

Male agitur, antequam expirat dies conuenta. 105.nu.52

Mandatis obreptitiis non obtemperatis nihil imputari poteſt. 106.n.73

Mandans vulnera lethalia vel illethalia infligi, propter animum vulnerandi & occidendi tenetur ex leg. Cornel. de Sicar. 103.n.8

Mandata obreptitia quomodo iniuſte impetrentur. 100. num. 66

Manifeſta dicuntur ea, quæ ex præſumtionibus colliguntur. 49. nu.24

Marchiones Brandeburgenſes moderni à Friderico Burggraffio Norimbergenſi originem ducunt, 118.n.5

Marchiones Brandeburgenſes ante trecentos annos feuda poſſedere in Auſtria, 118.n.3

Mares pro ſe contra fœminas, in puncto ſucceſſionis feudalis, intentionem fundatam habere dicuntur. 115.nu 85. Omni iure maſculi in ſucceſſione fœminis præferuntur. nu. 86. ibid. Adeo vt etiam in feudo fœmineo maſculi ex fœminis deſcendentes fœminas excludant. n.87.ibid.

Maria Reginæ Vngariæ, Ludouici Regis viduæ in pactis dotalibus conceſſi ſunt prouentus ex auri argentique fodinis, poſt mortem regis, qui illic locorum Regi Vngariæ debentur. 106.nume. 38

Maritus cogitur mulieri conſtituere donationem propter nuptias: &, dotalitio non conſtituto, eius heredes, pro quantitate dotis illatæ, illud conſtituere tenentur. 39. nume.55. Præſertim, ſi conſtet de dote illata, quo caſu, heredes ad dotalitium conſtituendum, ſine omni exceptione, ipſo iure obligati ſunt. 39.nu.56

Maritus, poſt obitum coniugis, in eius mobilibus bonis, vltra dotem illatam ſuccedit. 41.n.2

Maritus aliis præfertur, in bonis mobilibus, vbicunque locorum illa reperiantur. 41.n.3

Maritus, poſt mortem vxoris, mobilia omnia conſequitur, exceptis vtenſilibus, quæ filiæ vel proximæ cognatæ deferuntur. 41.num.7. Item ſalua liberorum legitima, ſi aliunde haberi nequeat. 41.n.8.25

Maritus non debet priuari lucro dotis, ob ſubitam & repentinam coniugii diſſolutionem. 19.nu.13

Maritus iure Saxonico, poſt mortem prædefunctæ vxoris, lucratur omnia mobilia, non tantum habita in loco domicilii, ſed etiam omnia alia, in locis aliis exiſtentia. 19. numer. 50

Maritus, iure ſucceſſionis ab inteſtato, lucratur dotem numeratam, cum reliquis mobilibus. 41.n.24

Maritus donans aliquid vxori ad frequentem eius petitionem, calore iracundiæ facere videtur; adeoque illa donatio nulla eſt. 3.n.84

Maritus, ex bonis defunctæ vxoris, omnia mobilia lucratur, excepta gerada, quam proximæ cognatæ reſtituit. 40.num.12. 61.num.11

Maritus & vxor, conſtante matrimonio bona pro indiuiſo poſſident: vnde mulieri nulla competit alienandi facultas. 45. nu.37

Maritus rerum dotalium dominus eſt. 39.n 21

Maritus voluntati coniugis teſtantis conſentiens, iuri ſuo, quo ad iſtam portionem ſibi debitam, renunciare intelligitur. 61. nu.15

Maritus vxoris bona detinet, duntaxat quoad tutelam & adminiſtrationem. 4.n.56

Maritus renunciare poteſt lucro, quod ex bonis vxoris, vigore ſtatuti, ad eum pertinet. 3. numer. 24. Idem de vxore obtinet.

Maritus in rebus mobilibus vxori ſuccedit. 19.n.18

Maritus legans aliquid vxori præſumitur legaſſe animo compenſandi. 24.n.24

Maritus nihil omnino poteſt diſponere de illis bonis, quæ mulier habet extra dotem, & marito non tradidit. 4.n.47

Maritus, iure Saxonico habet vſumfructum omnium bonorum vxoris. 3 nu.20.70

Maritus omnia vxoris mobilia lucratur, ſalua tantum liberorum legitima. 3.n.71

Maritus eſt curator vxoris ſuæ ipſo iure. 45.n.38

Marito debentur mobilia vxoris, detracta tamen prius Legitima liberorum, vel parentum, ſi eam, ex aliis bonis defunctæ, conſequi nequeant. 19.n.85

Maſculi exiſtentia non obeſt fœminis primo ſcriptis, & ad ſucceſſionem in feudo vocatis. 8.n.15

Maſculi maiora onera ſuſtinent, rempublicam augent, dignitatemque familiarum conſeruant. 115.n.95

Maſculi ſubeunt onera publica, & patriam defendunt. 37. nu. 96

Maſculi conſeruant familias, non fœminæ: quæ nubentes in familiam mariti tranſeunt, eiuſque nomen & forum ſortiuntur. 15.nu.94

Maſculi fœminis ſunt digniores. 115.n.89

Maſculinum non continet fœmininum, in materia feudali. 32. nu 7

Mater tenetur liberos alere ex iure naturæ, licet exigua parens illorum bona reliquerit. 89.nu.5

Mater poteſt totum patrimonium donare vni filio, reſeruata aliis legitima. 25.nu.75

Mater filiæ Geradam ſola retinet, auia excluſa. 28. numer. 16

Mater liberos in poteſtate non habet, 73.nu.2

Mater ſuccedit liberis iure communi & Saxonico. 71.nu.2

Matre excluſa à ſucceſſione, etiam excluſi ſunt eius filii maſculi. 115.n.173

Matrimonium illud clandeſtinum eſſe perhibetur, quod non publice in Eccleſia, & adhibitis viſitatis ſolennitatibus contrahitur. 115.n.39

Matrimonium ius ſocietatis in ſe habere dicitur. 41. numer. 60

Matrimonia hodie non niſi publice in Eccleſia, adhibitiſque magnis & multis ſolennitatibus celebrantur. 115. numer. 38

Matrimonii honor & fauor in iure maximus eſt: & eius reſpectu, multa ſpecialia recepta ſunt. 46.n.8

Media

Google

Media poſita referuntur ad principium & finem. 13.n.52
Melioramenta ad eum pertinent, cuius facto & induſtria, prouenerunt. 23.n.80. *Siue facta ſint in re propria, ſiue aliena, ſiue ſint induſtrialia, ſiue ciuilia: ſiue incorporalia, ſiue corporalia.* 23.n.81. *Veluti, ſi ædes, ſtagna, piſcinas foſſas & ſimilia fecerit.* 23.nu.82
Melioramenta feudi & impenſa, condictione incerti, vel ex moribus repeti & condici poſſunt. 23.n.78. *Conceditur etiam eo nomine actio negotiorum geſtorum.* 23.nu.79
Melioramenta feudi cenſentur allodialia. 23.nu.72
Melius eſt intacta iura ſeruare, quam poſt vulneratam cauſam, remedium quærere. 78.nu.23
Melius eſt præuenire, quam præueniri, vel accepto vulnere ſe vindicare velle. 94.nu.12
Melius eſt ſenſum magis, quam verba complecti. 75.nu.11
Memoria iuſti erit in benedictione. 89.nu.19
Mente capti comparantur in iure minoribus. 102.n.6
Mentem elicere non poſſumus, vbi verba prorſus deficiunt. 24.nu.8
Mora facultatis eſt ius illud, quod in exigendo pupillis competit. 81.nu.28
Merita tot ac tanta eſſe conſtare debet, vt æquent donatum. 4.n.36
Merum imperium eſt ex genere illorum, quæ non iure magiſtratus, ſed lege, SCto, vel principum conſtitutione ſpecialiter tribuuntur. 105.n.5. *Quod iuris & rationis eſt in parte, quo ad partem, in ſpecie, quoad ſpeciē: idem etiam iuris & rationis eſt in toto quoad totum, itemque in genere, quoad genus.* 105 nu.6
Metus litis, iuſtus eſt metus. 14.nu.14
Mille florens reputātur, pro dote magna, re & nomine. 37.n.121
Milliare à Ciuitatibus Saxoniæ, & tam in Sileſia, quam Luſatia circa ius praxandi introductum obſeruatur, 117.n.53
Miles, quoque modo vult teſtari, & heredem inſtituere, poteſt. 7.nu.70
Militare ius, & priuilegia, quo fine, introducta ſint. 7.n.77
Militem ita voluiſſe ſufficit: neque aliud dici poteſt. 7.nu.74
Minas ſi dixerit, ſe velle vindictam facere, intelligitur de vindictæ iure, non facti, vnde iniuria non præſumitur facta, niſi delictum aut offenſio ſit ſubſecuta. 86.n.28
Minæ, per modum iactationis dictæ, præſumuntur in dubio, ſi offenſio nulla ſubſecuta fuerit. 86.nu.29
Minora aduerſus diſtractionem pignoris, maxime ſi quando à prædeceſſore vel parente ipſius contractum ſit, non reſtituitur. 76.nu.9
Minor ex cauſa dotis, etiam ſine iudicis decreto, & autoritate curatoris, ſe obligare poteſt, maxime ad certam pecuniæ ſummam, quæ eſt res mobilis. 37.nu.171
Minor, vt tranſigendo læſus dicatur, neceſſaria eſt læſio grandis & enormis, non qualiſqualis. 37.n.19
Minor aduerſus omiſſam vel repudiatam hæreditatem reſtituitur. 53.nu.2
Minor alio cenſetur iure, quam maior. 53.n.6
Minori, pro maiori ſe gerenti, tam conſuetudine, quam facto, abbreuiatur tempus minorennitatis. 37.n.230
Minori competit reſtitutio aduerſus aditionem hereditatis.
Minore reſtituto aduerſus aditam hereditatem, in tantum locum habet ius accreſcendi, vt etiam coheres admittatur, ſi modo velit. 53.nu.18
Minori reſtitutio conceſſa non prodeſt maiori in indiuiduis. 53.nu.19
Minor, qui publice induſtrius eſt habitus, maior reputatur. 37.nu.229
Minore contra immixtionem hereditatis in integrum reſtituto, fratres quoque maiorennes in integrum reſtituuntur. 53.nu.13
Minores, quo læſi, reſtituuntur in integrum; totuſque actus, in præiudicium illorum geſtus, reſcinditur & annullatur. 89.nu.10
Minores reſtituuntur, contra quoſuis contractus, ſibi detrimentoſos, etiamſi curatores eos geſſerint. 37.nu.91
Minorennis reſtitutionem in integrum quærere nequit contra contractum, viuo parente initum. 76.nu.4
Minorum intereſt, non vexari ſumtibus, & expenſis litis. 35.n.25
Mittere in poſſeſſionem, & inbere poſsidere, expreſſe diſtinguuntur. 107.n.33.34
Mitius agitur cum illis, qui coacte officium aliquod ſuſcipiunt. 20.n.39.
Mobilia non circumſcribuntur loco, ſed cohærent perſonæ domini, cui deberentur, & ſunt de territorio ipſius, vbi habet domicilium. 19.n.51
Mobilia non magis ſeparari poſſunt à perſona domini, quam anima ſeparari poteſt à corpore ſuo. 19.nu.52
Modus acquirendi ille titulus ſiue Inueſtitura vocatur. 8.nu.50
Molendina, agri, vineæ, aliaque ex deſtinatione vaſalli feudo coniuncta, non efficiuntur feudalia. 23.nu.83
Monaſterium non poteſt retractare alienatio nem, à monacho, ante ingreſſum monaſterii factam, licet in fraudem illius alienatio facta fuerit. 45.nu.67
Monetæ valor ſi accreuerit, debitor poteſt deducere incrementum illud, quod veteri æſtimationi acceſſit: ſi decreuit, tenetur ſupplere valorem tempore contracti debiti conuentum. 114.nu.26
Mora creditoris in accipiendo commiſſa ipſi nocet omni modo. 29.nu.4
Mora non vergat in alterius, quam fruſtratoris detrimentum. 29.nu.5
Mora vel aliud quodcunq; factum patris pupillo nocet, 76.n.20
Mora non exigendo, vel non ſoluendo admiſſa, non creditoris, ſed debitoris conditionem facit deteriorem. 81.nu.31
Mora ſtatum obligationis non mutat, ſed perpetuat: & conditionem moratoris duriorem reddit. 81.nu.32
Mora ei, cui facta eſt, per ſe præſtat id, quod habiturus eſſet, aut habere potuiſſet, ſi mora ei facta non fuiſſet. 81.nu.33
Moram qualibet iuſta cauſa excuſat. 81.nu.34
Mora proprie non committitur ſine culpa. 81.nu.36
Mora non annumeratur, quod optima ratione, & iure ſit permittente. 81.nu.37
Moribus, vel conſuetudine induci nequit, ne mulier in dote, & donatione propter nuptias habeat hypothecam in bonis mariti, atque aliis creditoribus, poſteriorem habentibus, præferatur. 79.n.41
Mors nunquam ſoluit affinitatem, quantum ad prohibitionem matrimonii attinet. 6.nu.19
Mors probatur per vocem publicam & famam: & ſi quis diligenter inueſtigatus, nuſquam eſſe inueniatur, præſumitur mortuus. 14.nu.11
Mori eſt fundamentum intentionis mortem allegantis. 14.n.7
Mors omnia ſoluit. 44.n.11
Mortis commemoratio non efficit donationem cauſa mortis, quoties aliqua obligationis cauſa præceſſit. 3.n.177
Mortis cauſa extraneo licet donare, fratre vel ſorore inuitis. 70.nu.3
Mortis cauſa donare, etiam abſque inſinuatione, cuique integrum atque fas eſt. 7.nu.81
Mortem hominis præſumtiue probari ſufficit, quia difficilis alioquin eſt probationis. 14.nu.3
Mortuo teſtatore, ſemper animaduertendum, an actiuam & paſſiuam teſtandi facultatem is habuerit. 100.n.2
Mortuo priore marito, mulieri viduæ nubere alii cui velit, nominatim & expreſſe liberum facit ius diuinum. 111.nu.2
Mulier ſiue fœmina, uē minor ignorare præſumuntur. 15.n.161
Mulier in feudo mariti ius retentionis obtinet. 100.nu.8
Mulier non poteſt per teſtamentum, vel vltimam voluntatem, marito auferre portionem, & bonis eius, ipſi debitam. 19.n.49
Mulier principaliter quidem ſe obligans; niſi tamen in rem eius verſa ſit pecunia, vel qualibet alia, ad quam principaliter ſeſe obligauit, SCt. Vellei. defenditur. 99.nu.10
Mulier, in donatione propter nuptias, tacitam habet hypothecam. 39.nu.19

Mulier

Digitized by Google

Mulier iure, ex pecunia dotali emta, non minus, quam in dote, priuilegium conſequitur. 39.nu.7

Mulier, ratione dotis, in concurſu creditorum, illis, qui poſteriorem expreſſam habent hypothecam, præfertur. 79.nu.29

Mulier ſequitur forum mariti: & vxoris bona afficiuntur legibus loci, vbi maritus habuit domicilium. 19.nu.89

Mulier, donationis propter nuptias petendæ & exigendæ facultatem habet, etſi dotem, conſtante matrimonio, marito non numerauerit. 19.n.40

Mulier in omnibus mariti bonis, non modo tacitam, ſed etiam expreſſam habet hypothecam, cum iure prælationis. 107.n. 4. Sed in Ducatu Brunſuicenſi, & aliis locis contrarium vſu receptum eſt. 107.n.5

Mulier, executioni, quam creditores petunt, opponere ſe ratione ſui iuris poteſt, & vti remedio retentionis. 39. nu. 50

Mulier aduerſus rei um dotalium poſſeſſorem, vendicatio directa, vel vtilis competit, ſi dos adhuc extet. 39.n. 82

Mulier non admittitur ad petendum id, cum contrarium non eſſet poſtulatura. 36.nu.27

Mulieres prorſus inhabiles cenſentur ad obeunda ſeruitia, propter quæ feuda dantur. 15.nu.102

Mulieres, ſine conſenſu & autoritate curatoris, res mobiles libere alienare vel donare poſſunt. 45.n.40

Muliebris Sexus fragilitate & infirmitate iudicii laborat, contra propria commoda, & multis captionum generibus exponitur. 45.nu.13

Mulieri neſas eſt, de lucro mariti per teſtamentum, vel vltimam voluntatem, quicquam interuertere. 41.nu.4. Niſi mulier, hanc poteſtatem, conſentiente marito, in pactis dotalibus, forte reſeruauerit. 41.nu.5

Mulieri cum dote, dotalitium conſtitutum debetur. 41. nu.62

Mulieribus neceſſario dantur curatores in iudicio ſuper qualibet actione, id eſt, ſuper quolibet negotio. 45.n.12

Mulieribus ita fauendum eſt, ne aliis fiat iniuria. 80.n.26

Muliere mortua, ante diem deſtinatæ ſolutionis, expirat in totum obligatio principalis. 19.nu.76

Multa dicuntur notoria, quæ non ſunt. 109. nu. 32

Multa extra iudicium per patientiam tolerantur, quæ in iudicio non ſubſiſtunt. 88.n.38

Multa cadunt inter calicem, ſupremaque labra. 27.n.169

Multa ſunt licita, non tamen honeſta. 6. nu.22

Multa ſæpe tractantur, quæ tamen non perficiuntur. 15.nu.145

Multi inueniuntur, qui ad iniuriam alterius ſe crediteres iactitant. 25.nu.9

Mutanda non ſunt, quæ certam hactenus interpretationem habuerunt. 19.nu.86.41.n.20

Mutatio vel alteratio nemini nocet; neque auffert ius alteri quæſitum. 23.n.57

Mutatio non præſumitur, ſed probanda venit, 58.n.8. & 128. 74.nu.13.78.n.60.83.nu.61. Quod & in feudis ita ſe habere certi iuris eſt. 83.n.62

N.

NAtura docet, fidem eſſe ſeruandam. 116.n.11

NAtura & gentium ius, filias pariter cum filiis ad ſucceſſionem admittit in bonis parentum. 15.n.202

Natura non nouit differentiam inter liberos: ſed cum omnes qualiter ſint pars parentum, omnes quoque ad ſucceſſionem æqualiter vocat. 15.n. 203

Natura, quam cuique rei, vel actui, ius attribuit, facilius conſeruatur, quam eidem derogatur. 9.n.21

Natura omnes æquales in hanc lucem edidit. 110.n.1

Natura iudici geminas aures attribuit, vt vtramque partem, tam actorem, quam reum audiat. 86.nu.4

Naturalis æquitas non minus ac lex ſcripta iudicem iudicando mouere debet. 114.nu. 18

Naturalis ratio non patitur quicquam contra pactorum fidem fieri. 64.n.48

Nati ex fæminis excluſi, etſi mares ſint, in perpetuum excluſi cenſentur. 115.n.164

Nec Papa, nec Princeps poſſunt mutare teſtatoris voluntatem, eiuſque vltimum elogium. 115. n.37

Nec Eccleſiæ, nec capitulo eiuſdem ſubfeudare licet. 85. nu.33

Nec Imperator nec Papa, nedum priuatorum conuentiones efficere poſſunt, quo minus teſtamentum alicuius morte confirmatum, ſeruetur. 15.n.38

Nec fratrum vel aguatorum conuentio, vt pecunia ſit feudum valet, feudique naturam, pecunia, ne ex iurata quidem fratrum & aguatorum conuentione induit. 106.n.6

Neceſſe eſt, vt teſtes deponant, ſe tum fuiſſe præſentes, atque vidiſſe, cum à patre teſtamentum conſcriberetur. 15.nu.118

Neceſſitas alendi ſorores excluſas, a feudi ſucceſſione, nec habentes vnde viuant, ipſo iure iniungitur maſculo ſucceſſori. 10. num.9

Negato vel affirmato vno contrariorũ, non ſtatim negatur, vel affirmatur alterum, ſi adſit quoddã intermedium. 20.n.87

Negatio partis non negat notorium: neque rem facit dubiam. 36 nu.90

Negatiua oratio magis negat, quã affirmatiua ponit. 77.nu.57

Negatiua oratio omnem poteſtatem & facultatem auffert. 77. nu. 58. Oratio indefinita, negatiue prolata, æquipollet vniuerſali. 77.nu.59

Negatiua oratio, etiam inſolita, & quæ alias continere non ſolet, comprehendit. 77.nu.60

Nemo cum damno & incommodo alterius locupletabitur. 41.n. 17. Quod & in minoribus aeque pupillis: imo etiam in Eccleſia, procedit. 41.nu.18

Nemo cauere poteſt, quominus leges in ſuo teſtamento habeant locum. 21 nu.8. Alioquin tota illa obſeruatio teſtamentorum pro libitu teſtantium euerteretur, atque ita euerteretur ius publicum. 21.nu.9

Nemo præſumitur ſe velle onerare in infinitum. 36.nu.29. Similis caſus refertur de augmento dotis. nu.30

Nemo iuuare ſe poteſt ex eo, contra quod ipſe fecit. 116.nu.60 Sed ex ipſo oritur exceptio litis finita: Tu venis contra proprium factum. 116.nu.61

Nemo dat, quod non habet: &, non entis, nullæ ſunt qualitates. 39.nu.24

Nemo plus iuris alteri tribuit, quam ipſi competit. 39.n.25

Nemo alieno nomine poteſt agere ſine ſufficienti mandato: & quilibet procurator perſonam ſuam plene legitimare debet. 55.nu.5

Nemo eam ſupinus, vt emolumentum ſibi delatum vel iure debitum repudiet. 20.nu.114

Nemo decipi alterius verbis reſponſioneve debet. 112.nu.5

Nemo plus iuris in alium transferre poteſt, quam ipſe habet. 19. nu.78.54.n.15.58.n.182.100.n.39.115.n.172. 112.nu. 4

Nemo debet locupletari cum alterius iactura. 20.nu.84

Nemo de domo ſua tenetur arma adminiſtrare aduerſario. 43. nu.3

Nemo tenetur expectare primum ictum, aut aduerſarium prius cedentem. 94.nu.11

Nemo obligatur ad impoſſibilia. 34.nu.30

Nemo eam elegiſſe viam præſumitur, per quam iudicium ſuum ſubuertatur. 3.n.92.71.n.47.106.n.22

Nemo partim teſtatus, partim inteſtatus mortuus. 53.nu.8

Nemo in cauſa propria teſtis idoneus perhibetur. 109. num. 25

Nemo de iure ciuili, ante moram arreſtari aut exigi poteſt. 86. nu. 14

Nemo ius ſuum per renunciationem, vel alio modo remiſiſſe ac donaſſe alicui præſumitur. 64.n.7

Nemo deſerendus: ſed ope & defenſione quilibet ſubleuandus. 87.nu. 3

Nemo actum inanem condere velle præſumitur, & inutiliter agere, præſertim id, quod ſerio tractat, in re ſeria, vt eſt teſtamenti factio. 4.nu.2.70.n.74.115. n.126

Nemo facere poteſt, quo minus leges in ſuo teſtamento habeant locum. 61.nu.18

Nemo duplici onere aggrauati debet. 41.nu. 15. Qui ſentit onus, & incommodum, debet etiam ſentire commodum. 41.n.16

Nemo debet trahi extra ſuam prouinciam. 77.n.137

Nemo

Nemo ſine actione in iudicio, experiri poteſt. 61.nu.33
Nemo id, quod ſuum eſt, iactare præſumitur. 1.n.21. 20.n.93. 81.n.56.113.n.5
Nemo melius quam pater pro liberis ſuis conſilium capere credetur. 18.nu.8
Nemo facere poteſt, quod alteri obeſt, nec ſibi prodeſt. 16.n.23
Nemo præſumitur velle, quod expreſſe non dicit. 106.nu.20
Nemo, niſi autor ipſe ex fraudulento conſilio tenetur. 61.n.52
Nemo dolo agere videtur, qui iure ſuo vtitur. 45.n.64
Nemo debet locupletari cum iactura ſine damno alterius. 114.nu. 11
Nemo tacite renuntiaſſe præſumitur, qui non expreſſe renunciaturus crederetur. 78.nu.48
Nemo poſſeſſione ſua, abſque cauſa cognitione deturbandus. 48 nu.14
Nemo poteſt reuocare conſenſum, ſemel ipſo facto accommodatum. 5.nu.73
Nemo venire debet contra proprium factum. 20.n.45.27.nu. 56
Nemo dominus alicuius rei præſumitur, licet id in teſtamento aſſerat, ſed affirmanti probatio incumbit. 76.n.17
Nemo capi, arreſtari vel carcerari debet, niſi carcerationis aut capturæ cauſa præcedat. 89.nu.9
Nemini ius ſuum, quod habet, ſine facto ſuo interuerti, vel auferri debet. 82.nu.51
Nemini duplex onus aut grauamen iniungendum. 84.nu.10
Nepos ex filio, vel fratre, ſuccedit ex repræſentatione patris, qui ſucceſſurus erat, ſi vixiſſet: neptis vero ex filia, vel ſorore non ſuccedit, propter matrem iam dudum excluſam. 64. nu. 52
Nepos fratris, ab alterius fratris filio, vt & a patruo excluditur. 67.nu.16
Nepotes & neptes liberorum appellatione veniunt. 8.n. 36
Neque iuris, neque æquitatis ratio permittit, vt alienorum inſtrumentorum inſpiciendorum poteſtas fiat. 43.nu.7. *Maxime inter Principes & nobiles, quorum pacta, & promiſſiones pro factis impletis habentur.* 116.n.13
Nihil ex hereditate lucratur heres, niſi deducto ære alieno, quid ſuperſit. 21.nu. 16
Nihil tam naturale eſt, quam eo modo vnumquodque diſſolui, quo conſtitutum eſt. 35.nu.2
Nihil eſt, quod lumine clariore fulgeat, quam recta fides, & obſeruantia in Principe. 116.nu. 26. *Vnde Ariſtoteles Alexandrum M. admonuit, vt promiſſa ſeruaret, alias malum finem ſubſequuturum.* 116.nu.27
Nihil eſt, quod magis debeatur hominibus, quam vt ſupremæ voluntatis liber ſit ſtylus. 5.nu.27
Nihil refert, a quo teſtes fuerint rogati, ſed ſufficit, quod vnus ab alio, & alter ab alio. 70.nu.55
Nihil adeo præcipuum eſt, firmum atque immobile, quin ſemper intelligatur, rebus ſic ſtantibus. 27.nu.144
Nihil tam congruum humanæ fidei, quam ea, quæ placuerunt, ſeruare. 3.n.157.16.nu. 11. 72. n.22
Nihil magis curandum, quam vt voluntas teſtatoris impleatur. 26.nu.11
Niſi emtori pretii partem pro euictione retinere liceret, noua cauſarentur lites, & expenſæ. 78.nu.21
Niſi ſubſit & valeat diſpoſitio, nulla inde naſcitur obligatio. 15. nu.221
Nobiles ratione ordinis Equeſtris, fauore nobilitatis atque publicæ vtilitatis, ſunt digniores, priuatiſque anteferendi. 116. nu.30
Nobiles ob generis dignitatem, ſine macula & vituperio non poſſunt aut debent fugere. 94.nu.19
Nobiles non tenentur fugere, cum probroſum ſit. 94.n.17
Nobilium natura eſt, maiorem referre gratiam. 3. n.109.4.nu. 40
Nomina debitorum, vt tertia bonorum ſpecies, ſub nomine mobilium, & immobilium non continetur. 50 nu.2
Nomine perſonæ non continetur ciuitas, vel Vniuerſitas. 116.nu. 47
Nominis alicuius ius conditionale, vel ad diem per contractum inter viuos cuicunque etiam extraneo cedi poteſt. 19. num. 24
Non omne, quod cuique videtur, confeſtim appellari iuſtum debet, ſed illud duntaxat, quod magis receptum eſt, 32. num. 47
Non tantum quiuis tertius pro ſuo intereſſe duobus litigantibus interuenire poteſt, adeo vt iudex teneatur vna ſententia omnium trium litem dirimere, 117.nu.9
Non ſufficit ex parte domini fundi ſeruientis, ab initio paſſum eſſe, ſed exigitur, vt toto tempore durantis ſeruitutis patiatur. 27.num. 92. *Ex parte acquirentis requiritur continua, ſiue ſucceſſiua, ad acquirendam & retinendam ſeruitutem vſurpatio.* nu.93
Non intelligitur aliud actum, quam quod in ſcriptura expreſſum eſt. 116.nu.64
Non verbis: ſed rebus, legem ſe imponere ait Imperator. 5.num. 49
Non ſufficit ad teſtamenti probationem, quod ſcheda aliqua ad teſtamentum faciendum ſit præparata. 15.nu.108
Non Entis nulla ſunt accidentia, nullæ qualitates nec effectus. 27.n.170.49.n.9.43.82.nu.17
Non ſcriptura dotalis confeſſionis, nec qualibet alia, ſed numeratio dotis, rem facit dotalem. 80.nu.14
Non ſufficit, aliquid eſſe in intentione: ſed neceſſe eſt, vt abeat in diſpoſitionem. 37.nu.151
Non vlterius præſcriptum, niſi quantum poſſeſſum. 2.nu.16
Non ſufficit, vt agnati admittantur ad rem feudalem, ſi ſe probant agnatos, niſi etiam doceant, ſe eſſe proximiores cæteris. 67.nu.45
Non ſolum verbis ſit declaratio voluntatis, ſed etiam ipſis rebus & factis. 100.nu.45
Non præſumitur quis allegare, aut dicere contraria, indeque in dubio id potius, quod certum eſt, ſequi debemus. 113. nu.36
Non attendendum iudici, quid vtile ſit temerario litigatori, ſed quid iuſtum & æquum. 97.nu.14
Non valenti agere, nulla currit præſcriptio. 102.nu.15
Non ſufficit, vt teſtes dicant, ſe agnoſcere ſcripturam teſtatoris ſibi bene notam & cognitam: tunc enim parum fidei illis tribuitur. 15.n. 117
Non omnis maris & fœminæ coniunctio iuſta eſt, ſed ea tantum, quam lex probat. 111.nu.4
Non eſt recedendum ab his, quæ certam habent interpretationem. 74.nu.6
Non cuiuſque rei fauor alteri damnum & præiudicium parere debet. 15.n.206
Non tantum factum, ſed etiam qualitas, facto adiecta probari debet. 94.nu.9
Non ſufficit aliquid allegari, ſed oportet etiam probari. 1.nu.65 76.n.19.115.n. 104
Non probat hoc neceſſario eſſe, quod contingit interdum abeſſe. 83.nu.3
Non valet pactum, vt creditori vltra vſuras legitimas, fundo vtatur, fruatur. 3.nu.47
Non priuilegiatus, concurrens in re indiuidua, cum priuilegiato, gaudet priuilegio priuilegiati. 53.nu. 16
Non ſufficit per recognitionem, factum eſſe feudale: niſi probetur, id recognitum eſſe expreſſe in feudum. 63.nu.16
Non in ore vnius: ſed duorum vel trium, conſiſtit veritas. 54.nu. 14
Non licet in alterius præiudicium voluntatem ſuam mutare. 112.nu.6
Non qualibet inobedientia heredis, ſed ea demum, quæ dolo fit, pœnam priuationis hereditatis meretur. 15.n.217
Non vſquequaque fauorabile cenſetur, quod per conſequentiam, in odium cuiuſquam detorqueri poteſt. 15.nu.207
Non eſt ſatis generaliter fieri, quod ſpecialiter fieri debet. 7.nu. 50
Non ſufficit dicere, teſtatorem voluiſſe, niſi eius voluntas tranſierit in diſpoſitionem. 37.nu.148
Non attenditur, vtrum Præſidis decretum interuenerit. 37.nu. 92

Non

Google

Non vocatus, ad aliquem actum, illi quoque ſubiectus non eſt. 23.n.63
Noſtra intereſt potius non ſoluere, quem ſolutum repetere. 78.n. n.6.95.nu.18
Noſtrorum temporum pernitioſa licentia. 110.n.107
Noſtrum non eſt, verbis aliquid addere, vel detrahere, 32.num. 37
Noſtrum quippiam dici nequit, priuſquam acquiratur, 32.nu. 43
Notarius, præter ſeptem teſtes, in teſtamento cæci, & eius, qui præ ægritudine, vel ex imperitia literarum ſcribere nomen hæredis nequit, hodierno iure omnino adhibendus in teſtamenti probationem. 71.n.63
Notarius, in cauſa propria, non poteſt fungi officio publico, quæq́; ſcriptura priuata, non pro ſcribente, ſed potius contra eundem probat. 92.n.8
Notarius abſentis loco donationem acceptare, & ratificare poteſt, ſine mandato. 70.n.37
Notarii ſubſcriptio, vel imbreuiatura, teſtamento nihil roboris tribuit, ſi cætera requiſita deſint. 15.n.159
Notarii, in confectione ſolemnis teſtamenti adhiberi debent. 21. nu.57
Notoria conſuetudo indigetari nequit, niſi quæ publice nota & recepta fuerit ab omnibus. 82.n.80
Notoria multa dicuntur, quæ tamen non ſunt. 58.n.208. 82.n. 62
Notoria non egent probatione. 36.n.88
Notorietas conſuetudinis, ipſaque conſuetudo, vt & ius quodlibet, neque ex ſcientia ſubditorum probatur, neque per ignorantiam eorumdem refutatur. 101.n.1
Notorium vt aliquid dicatur, ſententia declaratoria requiritur, 82.n.63
Notorium eſt, quod apud omnes, vel maiorem partem populi pro certo habetur. 82.n.66
Notorium dici nequit, quod controuerſum eſt & dubium. 82. n.67
Notorium & ſententia æquiparari ſolent. 37.n.88
Notorium releuat ab onere probandi: licet non releuet ab onere proponendi. 36.n.89
Nouatio dici nequit, quando prima & ſecunda obligatio ſunt compatibiles. 78.nu.54. Per nouationem tollitur pœna promiſſa. 78.n.55
Nouatio interueniſſe dicitur, quando primus contractus eſt alteratus. 49.n.29.78.n.51
Nouatio per ſecundam obligationem inducitur ſi fiat ſub commemoratione prima, quod ab illa recedere velint contrahentes. 78.n.66
Neceſſ. eſt, vt ſpecialiter & nominatim partes exprimant, quod receſſum ſit ab obligatione priori. 78.n.67
Nouatione facta perimitur prior obligatio, & debitor ab ea liberatur. 78.n.34
Nouationis effectus eſt, vt extincta obligatione priori, noua conſtituatur. 78.n.36
Nouatio iure nouo fit expreſſo, hac nimirum lege conuentioni addita vt priori obligatione ſublata poſterior valeat. 78.n. 57
Nouatio verbis expreſſis & perſpicuis facienda eſt. 78.n.58
Nouatio hodierno iure facta non intelligitur, niſi hoc expreſſe actum ſit. 78.n.59
Nouatio non præſumitur, ſed debet expreſſe fieri. 49. nu. 32
Nouatio expreſſe fieri dicitur, ſi coniecturis conſtet. 49. num. 33
Nouatio liberat fideiuſſores. 49.n.40.78.n.55
Nouatione ſoluitur nexus prioris obligationis. 9.n.39
Nouæ expenſa in caſu executionis cauſantur. 95.n.19
Nouum feudum efficitur, quando illud in extraneum, cum conſenſu Domini, & pacto, ſeu ſtatuto agnatorum alienatur, atque ipſe tanquam de nouo feudo, ſuper hoc inueſtitur. 31. num.8
Nouum & infrequens non eſt, vt quis diuerſo reſpectu duplicem perſonam repræſentet, & diuerſo iure ac diuerſis qualitatibus cenſeatur. 74.n.48
Nouum feudum eſſe cenſetur, ſi alienatio, ſiue refutatio feudi facta ſit generaliter, ſine contemplatione certarum perſonarum, accedente Domini conſenſu, & agnatorum, ad quas feudum erat reuerſum. 32.n.25
Nuda rei traditio, ſine reſignatio, nihil certi concludit pro feudi conſtitutione. 71.n.42
Nulla fruitur prærogatiua, aut prioritate, qui omiſerit ſolennitatem requiſitam. 43.n.22
Nulla diſpoſitio defuncti in bonis feudalibus, quæ præiudicium ſucceſſorum ſecum trahit, valet. 23.nu.7
Nulla eſt taciti pignoris obligatio, ſi res plene tradita & fides emtoris de pretio habita ſit. 107.nu.2
Nulla famoſa actio, ne quidem in factum, filio contra patrem datur. 110.n.94
Nulla lex, nullumque ſtatutum, extra verba illius legis, aut ſtatuti, extendi debent. 32.n.29
Nulla diſpoſitio; vel conuentio, ſi ſuſtineri poteſt, eo accipienda modo, quo inualida ſit. 4.nu.6
Nulla eſt conſtitutio, nulla lex, neque textus vllus, qui non admittat reſtrictionem, ampliationem, vel limitationem. 40. nu.19
Nulla oritur obligatio, ne ad intereſſe quidem ex diſpoſitione, cuius natura, genuinum, & æquitas ipſa reſiſtit. 15. numer. 210
Nulla ſeruitus cauſam habet naturalem. 27.n.146
Nullum, & inutile idem eſt. 1.n.42
Nullum maius eſt diſpoſitionis, ac mentis noſtræ teſtimonium, quam qualitas verborum inſpecta. 27.n.120. 49.nu.9
Nullum quod eſt, effectu quoque caret. 1.n.43
Nullum eſſe oportet, quicquid conſequitur ex eo, quod nullum eſt. 15.n.222
Nullum verbum in contractibus otioſe appoſitum cenſetur, atque ſine virtute operandi. 19.n.58
Nummi crediti in eadem forma vel materia reddendi non ſunt: cum æſtimatio nummorum ſit credita, non corpora. 114.nu. 29
Nummorum valore mutato, indiſtincte ſecundum eum facienda eſt ſolutio, quem habuerunt tempore contractus. 114.nu. 30
Nuncupatiue teſtari noluiſſe arguitur, ſi teſtator ſubſcriptiones, & ſignacula teſtium adhibuit. 21.n.48
Nuncupatiue teſtamenti forma eſt, vt illud, coram teſtibus nuncupetur, ſiue recitetur. 21.nu.39
Nuncupatiuum teſtamentum dici nequit, quando teſtator expreſſe dixit: velle ſe in ſcriptis teſtari. 21.nu.40
Nuptus ex voluntate patris puella, cum filio tutoris, iure contractis, dos, pro modo facultatum, & dignitate natalium, per tutorem recte conſtitui poteſt. 36.n.112
Nuptiæ ſecundæ iuri naturali contrariæ non ſunt. 111.n.3

O.

OB adiunctum, etiam verba naturam ſuam mutant. 115.n. 136
Ob cauſam præcedentem quid factum præſumitur. 19. nume. 16
Ob incertum rei euentum, multa, contra iuris regulas, permittuntur. 4.nu.26
Ob æqualitatem ſeruandam inter filios, aliquando non continentur in legato, quæ alias continerentur. 15.n.238
Ob remotionem ſpecierum ſub genere comprehenſarum, remouetur quoque genus: & contra. 21.n.35
Ob retardatam dotis ſolutionem, vſuræ præſtandæ veniunt. 37. nu.44
Oblatio libelli, ante omnes alias exceptiones tam dilatorias, quam peremptorias primo & per ſe opponenda ſori eſt declinatoria. 105.n.2
Oblatio iudicialis, etiam tertium poſſeſſorem hypothecaria conuentum à creditore liberat, atque exinde iudicium & executionem euitat. 95.n.13
Oblatione & depoſitione, teſtamentum abſoluitur. 7.n.93

Fff Obligatio

Obligatio ante diem, ad ſolutionis exactionem inefficax eſt. 19. n.37

Obligatio generalis, ſiue vniuerſalis per verbum, OMNIA, etiam futura bona in ſe comprehendit. 61.n.6

Obligatio deſcendens ex contractu Principis ſemper eſt præciſa. 27.n.60. Vt neque de plenitudine poteſtatis ipſi contrauenire liceat. 27.n.61

Obligatio fideiuſſorum ſtricta eſt. 49.n.11

Obligatio perſonalis, non ſequitur eum, qui heres non eſt, etſi occaſione rei, in qua ſucceſſit, contracta ſit. 34.n.37

Obligationem ſemel conſtitutam, altero non conſentiente, renunciare nemo poteſt. 72.n.23

Obligationi & actioni tutelæ tacite ineſt, quod tutor reſiduum ex rationibus, vna cum vſuris exſoluere teneatur. 20. nume. 90

Obligatione fideiuſſoria ſemel extincta, fideiuſſores non tenentur amplius. 49.n.41

Obligationes dandi, & faciendi, oriuntur ex conuentione, & contractu, quo alter alteri obligatur ad præſtandum id, quod in contractum eſt deductum. 61.n 29

Obligationes nunquam extenduntur ad non cogitata. 8. num. 72

Obligationes tam actiuæ quam paſſiuæ tranſeunt in heredes fideiuſſoris. 104.n.7

Obligationum, quæ re contrahuntur, natura non patitur, vt quis obligetur in plus, quam acceperit. 114.n.8

Obliuio præſumitur in eo, qui occupatus eſt re familiari, aliiſque negociis 113.n.46

Obſeruantia ſubſecuta declarat omnem diſpoſitionem 27.n.27 Quod procedit in qualicunque diſpoſitione, ſiue legis, ſiue hominis ſiue inter viuos, ſiue vltimæ voluntatis, nu. 28. Immo procedit, quamuis illa obſeruantia eſſet contra verum intellectum diſpoſitionis. 27.n.29

Obſeruantia præualet omni legi, ſtatuto, atque ordinationi: & facit ius, etiam contra iuris diſpoſitionem. 18.n 6.

Obſeruantia interpretatur, atque declarat actus naturam 71.n. 55

Obſeruantia plurimum prodeſt, ad actus dubii interpretationem. 71.n.56

Obſeruantia & conſuetudo ſubſecuta, optime declarant verba diſpoſitionis præcedentis, eidemque declarationi imprimis ſtandum eſt. 77.n.87

Obſeruantia præſcriptione perfecta non indiget. 76.n.25

Obſeruatio & conceſſio, quæ pro libera & allodiali habetur, rem quoque liberam eſſe, non feudalem ſignificat, 51.n.8. 74.n. 22

Obuentionis verbum denotat ſucceſſionem, & de ſucceſſione actum fuiſſe arguit. 3.n.147

Odia reſtringi, fauores autem ampliari decet. 27. num. 105. 129

Officium ſuum nemini damnoſum eſſe debet. 20.n.2

Omiſſum habetur, quod palam verbis expreſſum non extat. 7. nu.38

Omiſſa fori declinatoria exceptione, poſtea ad illam non datur regreſſus. 105.n.3

Omnis res, in naturali ſua libertate eſſe præſumitur. 74.n.20

Omnis diſpoſitio, tam viuentium, quam morientium intelligitur, rebus ſic ſtantibus, & adhuc ita ſeſe, vt antea, habentibus. 27.n.193

Omnis actio oritur ex aliqua obligatione: quia obligatio eſt mater actionum. 61.n.28

Omnis actus, cauſa illum præcedente fieri præſumitur. 39.n.15

eadem eſt ratio totius & partis. 39.n.16

Omnis diuiſio, ſimul quoque eſt tranſactio, & quidem proprie ſic dicta. 58.n.42

Omnis alienatio, & teſtamenti conſcriptio, de rebus alienis, aut fidei commiſſo ſubiectis, fruſtra ſuſcipitur. 7.n.2

Omnis ſuccedendi ratio in feudis iure Saxonico, à verbis inueſtituræ regulatur, quæ omnem graduum proximitatem illo iure excludit: & remotiores, cum proximioribus admiterit. 67.nu.9

Omne teſtamentum præſumitur ſolenne, perfectum atque validum; ſi non eſt vitiatum, neque ex parte aliqua corruptum; ſed debitam habens formam. 115.nu.31

Omne, quod deriuatur & tranſit per medium, ſapit naturam radicis & medii, per quod tranſit. 5.nu.167

Omne prædium origine ſua cenſetur eſſe liberum, à qualibet ſeruitute, & onere quæ regula communis eſt. 63. num.4

Omnes diſpoſitiones, quæ appellationem remouent, ſtricte interpretandæ ſunt. 77.n.22

Omnes actus ſecundum intentionem & mentem agentium interpretationem recipiunt, neque vim ſuam atque effectum vltra porrigunt. 106.n.23

Omnes contractus & conuentiones hominum, ex iure & conſuetudine regionis, interpretantur, & æſtimantur. 78. num. 40

Omnes actus, ſecundum intentionem & mentem agentium, interpretationem recipiunt: neque vltra vim ſuam & effectum porrigunt. 71.n.48

Omni tranſactioni ineſt diuiſio, & omni diuiſioni ineſt tranſactio. 58.n.43

Omnia bona conſenſu domini & vaſalli in feuda conuerti poſſunt. 100.n.28

Omnium rerum, quas quis habere vel poſſidere, vel perſequi poteſt; venditio recte fit. 100.n.22

Omnia qui dicit, nihil excludit, nec quicquam intactum relinquit, etſi in vno maior ſit ratio, quam in alio. 77. nu. 64

Omnibus hominibus hoc commune eſt, vt maſculos magis diligant, quam fœminas. 115.n.90

Omnibus præſtandum, vt libero arbitrio, cui facultas teſtandi competit, ſucceſſorem ſuum, oblatis precibus, poſſit declarare. 70.nu.22

Onus reale tranſit vna cum ſua cauſa, in quemcunque poſſeſſorem. 1.nu.39

Onus eſt, perpetuæ virginitatis conditio; tali caſu ſi quadam per honeſtam matrimonii occaſionem nubere poſſit, & velit. 48. num.8

Opinio illa ſemper tenenda per quam ſuſtinetur ac defenditur voluntas vltima. 23.n.128

Optima agentium declaratio deſumitur ex his, quæ poſt fiunt. 1[illegible]0.nu.[illegible]4

Ordo graduum, qui traditur de iure ciuili in ſuccedendo ab inteſtato, debet etiam in feudis ſeruari. 67.n.54

Ordine quod prim eſt, primo etiam recte expeditur. 58. num. 81

Origo cuiuſque rei ſpectanda. 58.n.127

Originem petitionis, non oportet fundari ex inſtrumentis eius, qui conuenitur. 43.n.11

P.

Paciſci vel ſtipulari alteri quis nequit. 3. nu. 153

Pacta eiuſmodi, quod ſubditi non poſſint recurrere ad ſuperiorem. non valent. 77.n.16

Pacta gentilitia de ſuccedendo per ſuperiorem confirmata, ſubſiſtunt ac valent. 100.n.33

Pacta & ſtatuta de mutua ſucceſſione in caſu deficientium liberorum maſculorum inter nobiles Germaniæ ſunt in vſu frequenti, atque conſuetudine memoriam hominum excedente, valent. 100.34

Pacta & ſtatuta gentilitia fauorabilia ſunt, ac ad confirmationem agnationis & proſapiæ omnium maxime ſpectant. 100.n.35

Pacta dotalia obſeruari debent. 39.n.3

Pacta, interueniente errore, ſeruanda non ſunt. 54. numer 7

Pacta ſucceſſiua huc pertinent, in quibus iure communi aut ſtatuto probantur. 23.n.111

Pacta perſonalia & conuentiones, non egrediuntur perſonas in ſpecie comprehenſas. 20.n.65

Pacta

Pacta omnia ſunt ſtricti iuris, neque plus probant, quam exprimunt. 58.n.39.7.n.36

Pacta, quæ ſunt contra leges, plebiſcita, & decreta Principum, ſeruanda non ſunt. 37.n.78.115.n.56

Pacta contra ius inita, rata non habentur. 37.n.79.115.num. 57

Pacta de futura ſucceſſione inter agnatos, & cognatos, valent. 64.n.81

Pacta & conuentiones legis inſtar obtinent. 3.n.21.36

Pacta futuræ ſucceſſionis à iure regulariter ſunt prohibita. 23.n.21.3.n.144. *Quod verum eſt, &, quando de omnibus bonis: & de certa bonorum parte duntaxat, actum fuit.* 23.nu. 22

Pactum de retrouendendo tranſit in heredes. 51.n.10

Pactum, pro contractu inter viuos inito habentur, vbi adeſt promiſſio de ratum habendo. 3.n.175

Pactum, quo venditor ſibi dominium rei reſeruat, valet, donec pretium plene ſoluatur. 107.n.36

Pactum de ſucceſſione, non mutatum ab autore ſuo, intelligitur relictum pro vltima voluntate ab inteſtato. 23. numer. 118

Pactum, quo libera teſtandi, & diſponendi facultas tollitur, bonis moribus contrarium, & inefficax eſt. 7.n.61

Pactum retrouendendi, non tribuit ius in re, ſed perſonalem tantum obligationem parit. 107.n.12

Pactum generale, non exprimens aliquam perſonam comprehendit omnes. 32.n.13

Pactum fraternum, vt, exiſtentibus maſculis, fœminæ non ſuccedant, valet. 64.n.84

Pactum familiæ fauore conſeruandarum familiarum, inter nobiles initum, de iure ſubſiſtit. 106.n.4

Pactum futuræ ſucceſſionis non efficit, quod dictum, rem illam poſt mortem, ad alium peruenturam. 1.n.181. *Intellectus art.* 30. Landtr. lib. 2. 1.n.182

Pactum in continenti adiectum, non poteſt aliam producere actionem, quam ipſe contractus, cui adiicitur, & cuius quadam pars eſt. 107.n.10

Pactum de vendendo, & pactum vt liceat vendere, accurate inter ſe hæc duo diſtinguenda ſunt, quorum illud in perſonam, hoc in rem conceptum. 107.n.23

Pactum de vendendo nihil aliud eſt, quam promiſſio, quæ promittentis perſonam obligat. 107.n.24

Pactum, ſiue obligatio nulla ſubeſſe poteſt, vbi non apparet de conſenſu illius, cum quo pactum, vel obligatio inita eſſe dicitur. 83.n.45

Pactum cum filia initum, vt ipſi nullus ſit regreſſus ad bona paterna non valet. 63.n.19

Pactum, quo quis alteri promittit bona ſua poſt mortem, valet. 3.nu.161. *Maxime. ſi res quædam particularis promiſſa fuerit.* 3.n.162. *Idque verum eſt, in pacto reciproco, & ſimplici.* 3.n.163

Pacti appoſitio non tollit vitium vſurarum. 3.n.48

Pactu, vt ſuperſtes maritus dotem lucretur, non aufertur liberis, quod ſtatuto, vel lege naturali, aut ciuili, debetur. 41. num. 29

Pacto fieri poteſt, vt nullum ex feudo ſeruitium debeatur. 84.n. 15

Pacto de retrouendendo, ne quidem triginta annis præſcribitur. 51.nu. 11

Pactorum familiæ merito vbique habetur ratio. 7.n.35

Pactiones ſiue acta facta inter alias perſonas, aliis neque prodeſſe neque nocere poſſunt. 115.n.184

Papæ Romani aſſertio an plenam inducat probationem. 109. nu.2

Papa Romanus vices Dei in terra ſuſtinet, de quo veritatem eum dicere præſumitur. 109.n.3

Papæ, vel Principis, de notorio aſſerenti, plene non creditur. 58. nu.209

Paraphernalia ſeparatam cauſam habent, & multum differunt à rebus dotalibus. 35.n.18.37.n.63

Paraphernalium, ſeu necaliium quantitas, niſi teſtamento exprimatur, iudicis arbitrio, pro conſuetudine; & more regionis ſunt taxanda. 37.n.167

Parens teſtamentum inter liberos factum, mutare nequit, niſi numerum ſeptem teſtium adhibeat. 37.n.153

Parentes in cauſis liberorum, pro teſtibus non admittuntur. 37. nu.158

Parentes cum liberis ſuccedunt, turbari ordo mortalitatis dicitur. 110.n.71

Parens teſtator rebus ſuis legem, onera, conditionesque pro libitu imponere poteſt. 115.n.158

Parenti licitum eſt inter liberos libere teſtari, & abſque ſolennitatibus iuris ciuilis. 15.n.64

Parentibus in ſcriptis teſtari volentibus, certa forma a lege eſt propoſita, quam tranſgredi minime licet. 15.nu.154. *Omnis pactio vel diſpoſitio, qua aliàs teſtandi facultas permittitur, hunc habet ſenſum: dummodo conſueta & legitima forma teſtamentum perficiant.* 15.n.155

Parentum legitima etiam inſtar alimentorum eſt. 19.n. 117

Paria ſunt, aliquod ius non eſſe, aut non competere, vel eſſe quidem, ſed ei renunciatum eſſe, 20.n.47

Paria ſunt, nullum eſſe teſtamentum, vel eſſe quidem, ſed inualidum. 7.n.22

Paria ſunt, non eſſe, & ſine effectu eſſe: item, nullum habere titulum: aut habere quidem, ſe inhabilem & vitioſum. 21.nu. 14

Paria ſunt, aliquid non fieri, vel non rite, ac legitimo modo fieri. 115.nu.68

Paria ſunt, nihil fieri, aut fieri, ſub conditione aliqua, quæ non purificatur. 25.n.34

Paria ſunt, teſtamentum non eſſe factum, aut eſſe quidem factum, ſed nulliter. 18.n.57

Paria ſunt abſolute non poſſe recedere, & poſſe quidem, ſed non ſine dedecore. 94.n.20

Parium & ſimilium par & æqualis eſt natura. 67.n.3

Parochus ſiue Presbyter duobus teſtibus æquipollet. 70.nume. 49

Parochianus dicitur, qui, in loco, vbi ſitum eſt templum, habitat, & diuina frequentat. 58.n.12

Pars ſequitur naturam ſui principalis. 19.n.102.103

Pars altera non debet iniuria affici, vel poſſeſſionis commodo, incognita cauſa priuari 25.n.21

Parti alteri, quando ius quæſitum eſt ſemel, ab ipſa inuita, ne à Principe quidem auferri debet. 116.n.10

Paſcendi iure nemo deſtituitur, per id, quod maioris numero pecudes appulerit, quam conuenerat. 27. n.83

Pater ratione officii paterni filiam dotare cogitur. 35.n.12

Pater in dubio, æqualitatem inter omnes filias, ſeruare voluiſſe præſumitur. 35.n.27

Pater, auctis facultatibus dotem filiarum augere poteſt. 35.num. 16

Pater vni filiæ maiorem dotem conſtituere poteſt, quam alteri. 15.nu. 76

Pater poteſt vni filiorum feudum nouum aſſignare: & reliquis etiam abſque vlla recompenſatione, præiudicare. 15. numer. 77

Pater plus poteſt relinquere filiis ſecundi matrimonii in præiudicium filiorum primi matrimonii, reſeruata illis legitima. 15.n.78

Patri non denegatum adiicere pœnam priuationis totius hereditatis illis liberis: qui partibus ſibi aſſignatis contenti non fuerint. 15.n.79

Pater præſumitur liberis ſuis potius conſulere, quam vxori: eoſque longe chariores habere ipſa vxore. 75.n.5

Pater de bonis ſuis diſponere poteſt pro arbitrio, dummodo liberis legitimam ſuam relinquat. 15. nu.73

Pater non præſumitur in damnum filiorum, dotem ſemel conſtitutam agere voluiſſe, numero præſertim liberorum aucto. 37.n.95

Pater auctis facultatibus illud facere poteſt. 37.n 58

Pater non præſumitur mutaſſe animum, erga liberos, ſibi obedientes & morigeros. 37.nu.93

Pater, dote data, non poteſt grauare filiam, ne plus petat. nume. 39
Pater pro filio optimum ſemper conſilium ſuſcipere præſumitur. 110. nu. 97
Pater filio in poteſtate conſtituto, regulariter paciſci poteſt, vt filio. 110. num. 44. Quomodo in dubio pater filio in poteſtate conſtituto paciſci cenſeatur: remiſſiue. 110. num. 45
Patre viuente, præmature de legitima agitur. 37. numer. 210
Paternam pietatem optimum conſilium, pro liberis cepiſſe præſumendum eſt. 37. num. 123
Patrem etiam perduellem, extra caſum extremæ neceſſitatis occidere non licet. 110. nu. 89
Patris & filii Perſona, quomodo ſit vna; quod in matre & filio ſecus eſt. 110. nu. 43
Patientia aduerſarii, vel conceſſio, inducit quaſi poſſeſſionem, quæ loco traditionis habetur, & initium præſcribendi largitur. 83. n. 46
Patronum non quiuis dos efficit, ſed ea demum, quæ Eccleſiæ & [illegible] miniſteris congrua & ſufficiens eſt. 58. nume. 127
Patrono Eccleſiæ, in rebus Eccleſiæ, & vſui ſacrorum deſtinatis, & vel templo, vel miniſtris relictis quadam mutare permiſſum. 85. nu. 10. Interdum & efficax erit eiuſmodi alienatio, modo non noceat Eccleſiæ. 85. nu. 11
Paulus III. Pontifex Rom. [illegible] reum neque condemnans. 109. nu. 29
Pauper [illegible] non deſerendus: nec diues patrocinio, contra [illegible] 87. nu. 11
Pancip[illegible] dicuntur notæ, qu[illegible] tradita à veteribus inueniuntur. 107. nu. 28
Peccat [illegible] iudicando & credente, a[illegible] 6. nu. 4
Pecca[illegible], qui non exequitur voluntatem defuncti. 15. n. 40
Pecunia dicitur res computata ad expendendum, quæ ſola commixtione conſumitur, & pleno iure ad aliquem ſpectat. 106. nu. 81
Pecuniæ [illegible] iure ſpeciali fruuntur. 7. nu. 48
Pecunia ad [illegible] Domini translata recte hac ratione feudum conſtituitur. 106. nu. 17
Pecunia aliæue res mobiles, ne quidem ſub cautione quaſi vſusfructus earum rerum, quæ vſu conſumuntur, recte in feudum datur. 106. nu. 5
Pecunia ex feudo redacta feudalis eſt, & ſucceſſoribus feudi debetur. 71. n. 3
Pecunia, & aliæ res mobiles, ne quidem ſub cautione, quaſi earum rerum, quæ vſu non conſumuntur, in feudum dari poteſt. 71. n. 11
Pecunia emtioni, vel comparationi alicuius rei deſtinata pro re, cui addicebatur aut deſtinabatur, nunquam in toto iure habetur. 71. nu. 30
Pecunia legato vniuerſali non continetur. 9. n. 28
Pecunia eſt res conſumtibilis, & inter mobilia habetur, etiam tum, quando ad comparationem prædiorum deſtinata eſt. 71. n. 27. 106. nu. 10
Pecuniam in feudum domino offerens, aut à domino accipiens, & fidelitatem præſtans ſi conuentioni ſtare nolit, obligationem ſuam, quaſi ex cauſa inualida præſtitam, condicit. 71. nu. 17. Maxime ſi dominus velit illum contractum iure feudi valere: quod cum nequeat, planè nullus erit, & ibidem. 71. nu. 18
Pecunia eſt de rebus, quæ ſeruando ſeruari nequeunt. 71. nu. 23. 106. nu. 7.
Pecunia dicitur res computata ad expendendum. 71. nu. 24
Pecunia ſola commixtione conſumitur, & pleno iure ad aliquem ſpectat. 71. nu. 24
Pecunia ab eo petitur, ad quem peruenit res, per illam comparata. 39. n. 85
Pecunia feudalis non eſt, ex ſolo pacto: ſed requiritur traditio actualis. 71. n. 37
Pecunia ſuccedit loco rei in vniuerſalibus. 71. nu. 5
Pecunia rebus mobilibus annumeratur. 7. n. 91
Pecunia vſum dominiumque ſui præbet, non tam ex ſubſtantia, quam ex quantitate. 114. nu. 28
Pecuniam in feudum dans, non obſtante iuramento, eandem condictione ſine cauſa repetere poteſt; modo id ignorans, feudum in re mobili non conſiſtere fecerit. 71. num. 15. Non vt feudum, ſed vt contractus innominatus ſubſiſtit, ſi is qui ſcienter pecuniam accepit, aut dedit, ſeruire, & fidelitatem iuratam ſeruare paratus ſit. 71. nu. 16
Pecuniam ex feudo acquiſitam, pro feudo haberi, & inter allodialia non computari. Scabinatus Saxoniæ pronuntiat. 71. num. 8
Pœna in certo aliquo caſu conſuetudine introducta, ad alios caſus ſingulares extendi nequit. 82. n. 40
Pœna non inducitur contra aliquem, niſi lege illud expreſſe cautum fuerit. 34. nu. 40
Pœna ibi eſſe debet, vbi eſt delictum. 34. n. 36
Pœna non debet egredi delictum. 34. n. 37. 38
Pœna præſupponit culpam, & vbi non eſt culpa, ibi quoque pœna nulla imponi poteſt. 99. nu. 7
Pœnam non meretur qui facit actum permittente lege ſcripta, vel more & conſuetudine loci. 15. nu. 89
Per arreſtum res litigioſa vitio afficitur. 54. nu. 2
Per clauſulam codicillarem teſtamento adiectam inſtitutiones heredum, in vim fideicommiſſi ab inteſtato conſeruantur. 15. nu. 57
Per conſenſum quilibet iuri ſuo præiudicat. 10. nu. 24
Per verba generalia cenſetur quis cogitaſſe de omnibus. 27. nu. 42
Per maſculos familia conſeruatur, per fœminas autem finitur. 115. n. 91
Per ſubauditos, dubioſque intellectus ius commune non tollitur. 104. n. 9
Per pactum de retrouendendo non reſoluitur venditio prior, vt dominium nunquam in emtorem translata eſſe videatur. 107. n. 22
Per fœminas, tranſeuntes in alienas familias, agnatio haud conſeruatur. 115. n. 94
Per verbo Inueſtitura vniuerſalia, & quidem non ſemel, ſed ſæpius reiterata, etiam regalia conceſſa intelliguntur. 106. nu. 36
Perfectum non eſt, quod non conſtat omnibus ſuis partibus. 15. nu. 129
Periculum caſus fortuiti nemo præſtat, niſi quis ſe in ſpecie ad illud obligauit. 66. nu. 10
Perinde eſt an quis occidat ipſe, vel mortis cauſam præbeat. 103. num. 7
Permagni refert familiam cuique ſuam conſeruari. 15. nume. 100
Permiſſo vno, cenſentur permiſſa omnia, quæ neceſſario in conſequentiam eius veniunt. 77. n. 134
Permutatio eſt inſtar emtionis venditionis. 13. numer. 59
Perpetua conductio, emphyteuſis quædam eſt, & cenſiticæ contractus inſtar habetur. 106. n. 59
Perſona item conſideratur, an id, quod minor dominus de ſuo patrimonio, attenta qualitate perſonæ, poſſit dici minimum, mediocre, vel magnum. 37. nu. 183
Perſona pro ſchemate ſiue habitu ſcenico interdum ſumitur. 110. nu. 100
Perſona indeterminatæ, ſub aliqua qualitate vocata, ſi ante tempus, ſiue euentum moriatur, omnino in diſpoſitione omiſſa, atque ita nullo modo vocata dicitur. 82. num. 8
Perſonalia cum perſonis extinguuntur, & ad ſucceſſores minime tranſeunt. 84. nu. 38
Perſonæ detentio maioris eſt ignominiæ, quam captura rerum. 86. nu. 31
Perſonæ vox in iure nonnunquam emphaſin habet, ad dignitatem exprimendam. 110. nu. 81

Perſona

Perſonæ appellatione etiam venit maſculus. 110.n.17

Perſona, ac res, ſeu bona debitorum, ex iuſta neceſſitatis vel vtilitatis cauſa, vſu hodierno ſiſti & arreſtari poſſunt. 25.n.2

Perſuaſio ſollicita habetur loco compulſionis & coactionis. 21.n. 47

Perſuaſio nimia plus eſt, quam violenta compulſio. 21.n.48

Perſuaſionibus inductus ad teſtandum, dolo inductus præſumitur, maxime, ſi grauiter decumbat. 21.n.49

Pertinentia eiuſdem iuris ſunt, & eodem iure regulantur, cum ſuo principali, vel toto, cui adhærent. 2. numer.6.23.numer.8.

Petitio hereditatis non contra datur titulo poſſidentem & cur? 110.n.29

Petitorium proponens, poſſeſſioni quodammodo renunciare, & in aduerſarium transferre, videtur. 58.n.102

Petitorio agens, aduerſarium quodammodo poſſeſſorem conſtituit. 58.n.101

Pietas erga parentes iuris naturæ. 110.n.83

Pignus debitori remiſſum eſſe non debet præſumi. 1.nu.25

Pignus tamdiu Creditor retinet, donec ei ſatisfactum ſit. 96. num.5

Pignus in teſtamento recte conſtituitur. 23.n.100

Pignus non niſi multis ſolennitatibus adhibitis diſtrahi poteſt. 107.n.14

Pignus ſoluitur voluntate Creditorum expreſſa vel tacita. 1.n. 72

Pignus generale trahitur etiam ad futura bona debitoris. 61. num.7

Pignoris ſpecialis vtilitas proprie verſatur in eo, vt emtor rei pignoratæ, credidori anteriorem hypothecam generalem habenti, obiicere poſſit exceptionem excuſſionis. 12. num. 13

Piſcandi ius omnibus eſt commune, in portu fluminibusque, quorum vſus iure gentium eſt publicus. Item foſſata quid ſint & in cuius dominio. 106.n.54

Piſcari in flumine publico cuilibet permiſſum. 106. nume. 46

Piſcationum reditus ſunt de regalibus, qui à Domino prohibentur, vndeque publicum vectigal exigi poteſt. 106.num. 51

Pium cenſetur, teſtamenta conſeruari. 5.n.30

Plene creditur Principi in iis, quæ abſolute pendent ab eius officio, vel quæ ſunt in ſola eius poteſtate. 109.n.16

Plenitudo poteſtatis Principis non extenditur ad aliorum iniuriam. 25.nu.13

Pluribus pariter adminiſtrantibus, omnes loco principalium tenentur, neque vnus, alterius reſpectu poteſt magis principaliter debere altero. 44.n.21

Pluribus tutoribus ſimul adminiſtrantibus tutelam, ordinis & diuiſionis beneficium non habet locum. 44.nu.19

Plurimum differt in iure ingredi poſſeſſionem & eamdem acquirere, ſiue retinere. 107.nu.30

Plus eſt facere, quam pronunciare, vel ſcribere, immo plus eſt facere facto, quam verbo. 113.n.12

Portio legitima neque auferri, neque fideicommiſſo, aut alia ratione quacunque onerari poteſt. 61.nu.14

Portio ex lege, vel ſtatuto alicui debita, teſtamento non poteſt auferri. 88.n.7

Poſſeſſio, ab eo, qui ſemel poſſedit, continuata præſumitur. 58. nu.9

Poſſeſſio rerum ſpiritualium non decernitur niſi illa prius ex titulo iuſtificetur. 58.n.150

Poſſeſſio non ſolum ſcientibus, ſed & ignorantibus nobis per procuratorem ſeu perſonam liberam acquiritur. 55. nume. 11

Poſſeſſione acquiſita, etiam dominium acquiritur, ſi dominus fuerit ille, qui tradit. 55.n.12

Poſſeſſio rerum incorporalium duobus actibus probatur. 58. nu. 77

Poſſeſſio temporis longiſſimi, pro conſtituto, & peculiari priuilegio habetur. 58.n.58

Poſſeſſio temporis immemorialis, conſtituto & peculiari priuilegio æquiparatur. 57.n.16

Poſſeſſio titulata, in iudicio vti poſſidetis, merito præfertur poſſeſſioni nullo titulo ſuffulta. 58.n.223

Poſſeſſio talis præſumitur, qualis eſt titulus præcedens. 27. nu. 97

Poſſeſſio in heredem continuata in dubio præſumitur. 58. nu.11

Poſſeſſio antiqua præſumitur habere iuſtitiam permanentem. 58.nu.7

Poſſeſſio etiam per vnicum actum probatur, & acquiritur. 58. num.4

Poſſeſſionem antiquiorem, & plures actus poſſeſſorios demonſtrans, eo ipſo facit, vt alterius poſſeſſio præſumatur vitioſa. 58.nu.5

Poſſeſſio longa non tribuit ius ſepulchri ei, cui iure non competit. 58.n.170

Poſſeſſionis traditio, & poſſeſſio ipſa, probatur per inſtrumentum ſuper ipſa confectum. 58.n.106

Poſſeſſionis cauſam mutare ſibi nemo poteſt. 113.n. 15

Poſſeſſionis cauſa eſt præcipua, & antequam ad petitorium procedatur, prius determinanda poſſeſſio. 58.n.79

Poſſeſſionis cauſam, vel titulum, inuitus dicere, vel allegare nemo cogitur. 43.n.9

Poſſeſſionis forma eſt bona fides, & iuſtus titulus. 58. nume. 196

Poſſeſſionem ſeruitutis, poſſeſſione libertatis antiquiorem, & potiorem dicere, irrationabile foret. 58.nu. 229

Poſſeſſionem iniuſtam Prætor non tuetur. 58.n.165

Poſſeſſionem, & ius funerandi, in fundo alieno allegans, tenetur probare. 58.n.143

Poſſeſſionem bonorum qui agnouit, pro herede ſegerit. 115.nu. 154

Poſſeſſione ſemel amiſſa, initium eiuſdem minime recuperatæ ſpectari oportet ad hoc, vt vſucapio procedat. 107. nume. 70

Poſſeſſione vtrinque dubia, eiuſque probatione, pro eo pronunciatur, qui titulatam, ſiue in dominio fundatam poſſeſſionem melius probauit. 58.n.225

Poſſeſſione, tanquam cauſa deficiente, deficit omnis præſcriptio, tanquam effectus. 83.n.47.

Poſſeſſoria remedia præſupponunt, ſiue concernunt poſſeſſionem rerum corporalium, vel certe quaſi poſſeſſionem iurium in rebus conſtiturorum. 58.nu.238

Poſſeſſor conuentus replicat: ego quo ad te liberas ædes habeo. 113.n.34

Poſſeſſor ſeruitutis, iurisque funerandi, iuſte poſſidere præſumitur. 58.n.74

Poſſeſſor bonam fidem habens, longi temporis præſcriptione ſe recte tuetur. 85.n.27

Poſſeſſor ad probationem vllam non adſtringitur. 43.num.8

Poſſeſſor bonæ fidei præſumitur, qui pro ſe habet titulum verum vel putatiuum, ſiue præſumtum. 83.nu.17. Quod procedit, etſi titulus putatiuus ſiue præſumtus errore iniuſto cauſatus fuerit. 83.n.18.

Poſſeſſore mortuo, feudum etiam cum conſenſu domini alienatum, reuocari poteſt. 90.nu.8

Poſſeſſoris partes ſunt potiores, & præſentem poſſeſſionem habens Dominus eſſe præſumitur. 58.nu.75

Poſſeſſorio retinendæ agens, titulum ſuæ poſſeſſionis indicare, multo minus probare tenetur. 58.n.78

Poſſeſſorium cum petitorio, ex vſu fori, cumulari poteſt. 58.nu. 98.& 218

Poſſidens aliquo iuſto titulo, iure ſuo poſſidere dicitur. 27.n.99

Poſſidens, non poteſt alio titulo poſſidere, quam vult is, qui poſſeſſionem in ipſum transtulerat. 27.n. 98. 74.n.17

Poſſidens ad probationem vllam non adſtringitur. 58.nu.68

Poſſidens rem ſibi in teſtamento non ſolenni relictam, tutus eſt exceptione; quia poſſidet rem ſibi naturaliter debitam. 70.n. 66

Poſſidens præſumitur dominus, eo caſu, quo poſſeſſio eſt longiſſima. 58.nu.59

Poſiti in conditione, cenſentur vocati, diſpoſitiue, etiam ad hereditatem patris. 64.n.74. Hodie magis communis eſt opinio, poſitos in conditione cenſeri vocatos: licet olim altera opinio communis fuerit. 64.n.75
Poſiti in conditione, vocati dicuntur, ſi inſtituti ipſi ſunt etiam reciproce ſubſtituti, vbi vnus eorum ſine filiis deceſſerit. 64.n. 89
Poſitio vnius eſt excluſio alterius. 58.n.16
Poſt triceſimum a morte defuncti mariti diem, vidua geradam & vtenſilia accipit. 100.nu.7
Poſt rem iudicatam nihil quaeritur amplius. 39.n. 48
Poſt didicita teſtificata, publicatio ſemel facta, obſtat productioni nouorum teſtium, etſi modus probandi varietur. 52. nu. 15
Poſterius teſtamentum tollit prius, niſi eius ſit additamentum vel appendix, vigore clauſulae reſeruatoriae. 100.nu.3
Poſtremae perſonae ſignificatio ad Theologos, & iura ſacrorum chriſtianorum pertinet. 110.n.102
Poteſtas patris libera diſponendi de rebus ſuis, circumſcripta eſt certis limitibus, & intra ſuum modum reſtricta, vt legitimam liberis relinquere omnino teneatur. 18.nu.30
Poteſtas principis in quaeſtionem nunquam vocanda, cum illud, quod primum eſt, aliud ante ſe habere nequeat. 85. nu. 2
Poteſtas declarandi vel interpretandi priuilegium non tranſit ad alium, etiam heredem. 39.nu.23
Potius praeſumitur ſtupidum magis quem eſſe, quam ſtolidum aut mente captum. 102.nu.3
Praeceptum hoc, neminem eſſe laedendum, eſt praeceptum relatum, in committendo, ſeſe referens ad factum alterius. 101.nu.6
Praedia priuata potius praeſumuntur cenſitica. 74.n.19
Praelatum aut capitulum offendens, feudo priuatur; ideo, quia capitulum eſt quaſi perpetuus dominus, ſicut qualibet vniuerſitas. 85.n.56
Praelatio & hypotheca mulieri, ratione dotis tantum intelligitur: de paraphernalibus, aut aliis bonis idem non aſſerendum. 17.n.24
Praemia & poenae iuxta leges proportionis Geometricae inſtitui debent. 87.nu.9
Praeſcribens ſeruitutem, habet contra ſe praeſumtionem iuris. 58 nu.168
Praeſcriptio contra ſubditum vaſallum, vel Emphyteutam indiſtincte praeiudicat domino. 106.n.58
Praeſcriptio quaelibet interrumpitur, per quemlibet actum facti vel verbi, ex quo diſſenſus noſter intelligitur. 83.n.48
Praeſcriptio eſt odioſa, ſtricti iuris: non extenditur vltra, quam quis reperitur poſſediſſe. 2. num.19. Illud locum habet, ſiue ad rem ſiue ad perſonam reſpiciamus. 2.nu.20
Praeſcriptio longi temporis eſt titulus ipſe, nec titulum alium requirit. 83.n.12
Praeſcriptio cum mala fide, vtpote nutrix peccati, hodie non procedit; nec à Statuto contrarium inducitur. 107. nume. 47
Praeſcriptionis vis eſt vt per eam, omnis lis & controuerſia finiatur: & is pro quo eſt, omnino tutus efficiatur. 43. numero 29
Praeſcriptionis forma eſt poſſeſſio, 58.nu.95
Praeſcriptionem de nouo inchoari oportet à tempore, quo ceſſat impedimentum, vel contradictio domini, 83.nu.50
Praeſcriptionem allegans, probabit eius continuationem. 58.nu. 166
Praeſcriptionem non cauſſat ſolus temporis curſus, niſi & ſuos habeat comites. 78.n.103
Praeſcriptio cum laeſione alterius coniuncta, non procedit. 78.nu. 104
Praeſcriptio potius excludi dicitur, quam vt per eam quis decipiatur. 78.n.105
Praeſcriptione triginta vel quadraginta annorum, omne ius alterius tollitur, & acquiritur. 10. nume. 23. 43. nume. 27
Praeſcriptionum materia odioſa eſt peccatum inducens. 107.n. 44
Praeſentia & aſſenſus agnatorum, tollunt omnem ſiniſtram praeſumtionem, & deceptionis ſuſpicionem. 37. nu.60
Praeſens alienationi rei ſuae, & non contradicens conſentire dicitur. 1.nu.52
Praeſumtio veritati & rei perſpicuitati cedit. 3.nu.16.19.n.55. 56.58.n.57
Praeſumtio fortior tollit debiliorem. 19.n.57.75.n.35
Praeſumtio pro poſſeſſore militans, onus probandi contrarium, in partem aduerſam deriuat. 58.n.69
Praeſumtio pro validitate actus eam eſt efficax, vt omnes alias praeſumtiones ſuperare & elidere dicatur. 23.n.90
Praeſumtio eſt pro inſtrumento, at ſigillo, quod ſit bona fide impreſſum. 92.n.20
Praeſumtio, quod filia à patre congruenter ſit dotata, non habet locum, vbi de veritate aliud apparet, 18.n.40
Praeſumtio omnis euaneſcit, cum in contrarium eluceſcit veritas. 37.n.165. 75.n.37
Praeſumptio pro validitate teſtamenti aliis probationibus validiſſimis, & luce meridiana clarioribus, eliditur. 15.n.26
Praeſumtio duntaxat probabilis eſt, quae ex ſignis, coniecturis, & indiciis colligitur: tantumque ſemiplenam facit probationem. 58.n.157
Praeſumtio pro creditore & fideiuſſore eſt, ſi à debitore ipſi cedatur ius, quod hoc ius ceſſum, ipſi ceſſionario poſſidendi, & non alteri proſit. 113.nu.4
Praeſumtio, quae facit actum valere regina inſtar aliis praefertur. 4.n. 5
Praeſumtio legis eſt, ad confirmandum teſtamenta, non ad infirmandum. 15.n.16
Praeſumtio fortioribus probationibus elidi debet. 71.nu.10
Praeſumtio iuris & de iure, non admittit probationem, in contrarium. 39.n.9
Praeſumtio vna tollit aliam. 3.nume.14. 37.num.163. 3.nu.15
Praeſumtionem contra ſe habens, dicitur in mala fide. 58.num. 151
Praeſumtiones & reſtrictiones non admittuntur, vbi conſtat, ex ipſo contractu, quouſque progredi, & ſe obligare, contrahentes voluerint. 27.n.95
Praeſumtiones contra ſe habens intentionem ſuam per efficaciores, & apertiſſimas probationes, fundare tenetur. 58. nume. 63
Praeſumtiones ſimul iunctae inducunt plenam probationem. 49. nu. 23
Praeſumtionibus vel coniecturis in rebus certis locus non eſt. 113. n. 41
Pr.[illegible] iura intacta ſeruare, quam poſt vulneratam cauſam remedium quaerere. 13.nu.14
Praetermiſſione, ſiue non vſu, nulla introducitur praeſcriptio, neque ius alicuius deterius redditur. 77. num.41. Quod procedit etiam ſucurſu temporis immemorialis. 77.n.42
Praetor adiuuat, ſupplet, vel corrigit ius ciuile, propter vtilitatem publicam. 110.n.66
Praetoris interdictum eſt, vti poſſidetis, ita poſſideatis. 58. num. 71
Praeuentio, atque adeo litis pendentia, ex ſola citatione inducitur, 105.n.25.& 32
Precarium nullum eſt, vbi nec vllae preces apparent, 58. nume. 65
Precario poſſeſſio tranſlata in emptorem poſſeſſio nomine tenus tantum appellatur, 107.nu.35
Precarium tamdiu durat quamdiu voluntas concedentis. 58.n.136
Pretia rerum, ex qualitate temporum mutantur, & ex vſu communi. 18.n.42. 37.n.208
Pretium Aduocatorum, honorarium duntaxat eſt, non pretium. 87.num.8
Pretium eſt loco rei. 71.nu.6
Pretium non ſuccedere loco rei, in negotiis feudalibus, communis eſt opinio. 71.n.31. Idem & nouiſſimo Saxonum iure deciſum extat. 71.n.32
Priuatio facultatis diſponendi de rebus ſuis dicitur contra bonos mores. 15.num.69

Privatio præſuppoſuit habitum, ſicut effectus cauſam. 99. num. 6.

Privilegium ceſſat, quamprimum incipit eſſe damnoſum. 117. n. 27

Privilegium exemptionis, quod graviter incipit lædere ſubditos, ſuperioris officio implorato, eſt tollendum. 117. numero 28

Privilegium decimandi monachis conceſſum eſt revocatum, ex quo multum excreverant monaſteria, & Pontifex conceſſerat ab initio, quia modicum iis fiebat præiudicium, à quibus exigebantur. 117. n. 22

Privilegium concedentis revocatur, quando ex poſtfacto ipſum lædit concedentem, 117. n. 53. Id non modo quod indubitatum eſt, declaratur, ſed etiam, maxime cauſa noviter emergente, in totum tollitur n. 54. Cum per contradictionem perpetuatam res, quoad Principem, adhuc ſit integra, adeoque privilegium non modo declaratur, ſed & revocatur. 117. nu. 55

Privilegium per delictum amittitur, 117. n. 44. Et in ſpecie propter abuſum amittitur privilegium. n. 45. In tantum, ut abutens libertate amittat libertatem. n. 46

Privilegium ab una parte petitum, quod non in contractum abiit, à ſucceſſore dignitatis pro libitu vel revocari, vel declarari poteſt. 117. n. 40. Maxime quando aliàs publicæ utilitati derogaretur, privilegium ab anteceſſore, nimis generaliter conceſſum, vergens in præiudicium tertii, maxime ſucceſſoris regis, merito revocatur. n. 41. Eoq; caſu, quando conceſſa ſunt inſolita, non modo declarationi & reſtrictioni, ſed etiam revocationi locus eſt. n. 42

Privilegium quando ob erogationem certæ cuiuſdam pecuniæ ſummæ, aut ex peculiaribus meritis impetrantium, pro remuneratione conceditur. 117. n. 19

Privilegium ex liberalitate conceſſum, ex quo dominium non transfertur, ex ſola voluntate Principis, etiam abſque cauſa revocatur. 117. n. 20

Privilegium ex mera liberalitate conceſſum, quodque in formam contractus non tranſivit, ceſſante cauſa impulſiva extinguitur. 117. n. 51. Quod in tantum verum eſt, ut ſemel ceſſante cauſa privilegii, omnino privilegium extinguatur, licet deinde cauſa reviviſcat. 117. n. 52

Privilegium omne ita intelligendum, ut aliquid addat iuri communi, & ultra eius diſpoſitionem aliquid operetur. 59. n. 82

Privilegium hypothecæ mulieri, ratione dotis, præ aliis creditoribus competens, incipit à tempore contracti matrimonii, ubi dos realiter fuit data, ſive numerata. 79. n. 18

Privilegium nomen habet, quod privet legem, & recedat addendo vel detrahendo à iure communi. 106. numero 32

Privilegium indeterminate eſt intelligendum. 77. numero 55

Privilegium ita interpretandum, ut comprehendat omnia, quæ ſub verborum proprietate continentur. 77. numero 56

Privilegium contra concedentem, eiuſque ſucceſſores, latiſsime interpretandum. 59. numero 42. Maxime, ſi non refragentur verba privilegii: cum ex verbis mens & animus colligatur, qui in omnibus appime ſpectandus eſt. 59. n. 43

Privilegium dicitur quaſi lex privatorum, ſive privans legem. 27. n. 4

Privilegium appellatur ius ſingulare, quia aliquid à iure communi aliud & diverſum diſponit. 59. n. 84

Privilegium recipit interpretationem & declarationem ex poſſeſſione inde ſecuta. 59. n. 70

Privilegium generaliter & indiſtincte loquens, à nobis etiam generaliter intelligendum, neque diſtinguendum eſt. 59. nu. 71

Privilegium parentibus conceſſum, etiam tunc habet locum, quando liberi ex inæqualibus partibus ſunt inſtituti: neque attenditur, utrum inæqualitas illa ſit magna, vel parva quantitate conſiſtat. 15. n. 83

Privilegium generaliter & indiſtincte loquens, non eſt à nobis diſtinguendum. 59. n. 98

Privilegium, quod tranſivit in formam contractus, eſt irrevocabile, neq; Princeps, neq; ſucceſſor eius illud revocari poteſt. 116. n. 3

Privilegium ob merita conceſſum, tranſit in contractum, & verè contractus habet naturam. 59. numero 56. 77. num. 143

Privilegium, quod ob merita conceſſum, & in contractum tranſiit, neq; revocari. 59. numero 57. 77. numero 122

Privilegium ob merita conceſſum reale eſt, & tranſitorium ad heredes. 59. n. 58

Privilegium; quod Princeps tollere nequit, ſua quoq; declaratione ſive interpretatione, corrigere non poteſt. 77. numer. 123

Privilegium omne in dubio cenſetur irrevocabile. 59. num. 55. In quibus caſibus concedenti non permittitur privilegium ſuum revocare, in iis nec ſucceſſor revocandi poteſtatem habet. 59. numero 54. Neque concedens, neque ſucceſſor eius, talem privilegii interpretationem facere poteſt, per quam illud perimeretur. 59. numero 55

Privilegium, contra concedentem, eiuſq; ſucceſſores, interpretatur. 27. n. 52

Privilegium exorbitans ſtricte intelligendum, & ad unguem ac contextum obſervandum. 32. n. 31

Privilegium ita interpretandum, ut unumquodq; verbum aliquid operetur, & iure communi addat. 59. numero 107. 70. n. 4

Privilegium operatur aliud & diverſum à iure communi. 27. n. 5

Privilegium ſecundum obſervantiam declarari ſolet. 27. n. 50. Quin & leges ipſæ. n. 51

Privilegium omne, in dubio cenſetur irrevocabile. 27. numero 20

Privilegium contra ius commune, non comprehendit caſus omiſſos in eo. 88. n. 21

Privilegium per non uſum non amittitur. 81. n. 29. Quod locum habet in quolibet iure alicui competente. 80. num. 50

Privilegium non poteſt tollere ius alimentorum. 102. nume. 13

Privilegii ſingula verba debent habere aliquid ponderis, & ad aliquem effectum trahi. 77. n. 61

Privilegii verba generalia, generaliter intelligenda. 27. numero 7

Privilegii cuiuslibet ea natura eſt, ut contra concedentem latiſſimam interpretationem recipiat. 106. n. 78

Privilegii verba contra mentem concedentis, non ſunt reſtringenda aut limitanda. 59. n. 72

Privilegii verba diligenter ſunt attendenda, iiſq; inhærendum. 59. n. 73

Privilegio hypothecæ & prælationis ceſſante, mulier non poteſt retinere bona mariti. 67. n. 25

Privilegio, ſtatuto, vel conſuetudine loci introduci poteſt, ut vaſallus etiam invito domino, vel agnatis feudum alienet: deq; eo in ultima voluntate libere diſponat. 23. numero 37

Privilegiorum verba diligenter ſunt conſideranda. 77. numer. 47

Privilegiorum verba ita accipienda ſunt, ne ſint fruſtratoria, ſed, ut effectum ſortiantur, & aliquid operentur. 77. num. 42

Privilegiorum tenor diligenter inſpiciendus & ſervandus eſt. 59. n. 91. 77. n. 48

Privilegiorum confirmatio & interpretatio ad ſucceſſores in regno omni iure pertinet. 59. n. 9

Privilegia in favorem conceſſa, non debent retorqueri in odium. 59. n. 108

Privilegia non obeſſe, ſed prodeſſe debent iis, quibus conceſſa ſunt 58.n.102

Privilegia cenſentur inducta ad augmentum. 59. numero 110

Privilegia ſemper aliquid operentur, aliàs non ſunt privilegia. 88.n.14

Privilegia & conceſſiones regulariter ſtricte ſunt interpretanda 27.n.24.59.n.75. Quod non admittitur, ubi Verba privilegii ita ſunt lata, clara & perſpicua, ut nulla interpretatio aut reſtrictio commode admitti poſſit. 27.n.25

Privilegia ſive ſtatuta nihil derogant iure communi, ſi nihil aliud exprimant, ſed potius ſecundum hoc interpretanda, ut illud quam minimum lædant, neq; ius tertio quæſitum, auferant. 105.n.17

Privilegia, contra ius commune conceſſa, quoties unum, vel dua operari poſſunt, interpretari ita debent, ut unum tantum operentur. 77.n.19

Privilegia licet ſtricte ſint interpretanda, nihilominus tamen omnia comprehendunt, quæ ſub generali locutione continentur. 77.n.102

Privilegia non debent adeo reſtringi, ut proprietas verborum offendatur. 77.n.103

Privilegia ab uſu recipiunt interpretationem, quæ minime muncanda eſt. 59.n.69

Privilegia iuri communi conſentanea, contra concedentem latiſsime ſunt interpretanda. 77.n.144

Privilegia ob bene merita conceſſa, extendi potius quam reſtringi debent. 77.n.145

Privilegia ſtricti ſunt iuris, & quantum fieri poteſt, reſtringenda veniunt. 117.n.16. Maxime, quando vergunt ad alterius detrimentum. n.17.77.n.17

Privilegia, ſtatuta, & conſuetudines ſunt ſtricti iuris, reſpectu præſertim iuris communis. 88.n.17

Privilegia a iure communi exorbitantia, proprie & ſtrictiſsime intelligenda ſunt. 116.n.43

Privilegiatus, contra privilegiatum, non utitur ſuo privilegio. 80.n.24

Privilegiatus eſt ſuper iure funerandi, qui habet ius patronatus, vel advocatiam alicuius Eccleſiæ. 58.n.125

Princeps, ex ſua promiſsione præciſe obligatur. 116.n.22. 77.n.113

Princeps in conventionibus ſuis utitur iure cõmuni, quo utuntur privati. 116.n.22. Quia quod ad hoc attinet, Princeps conſideratur, ut privatus. 116.n.23

Princeps præciſe ex ſuo contractu ſine conventione obligatur, adeo, ut nec ex plenitudine quidem ſuæ poteſtatis contractum vel conceſsionem ſuam mutare, aut ius alteri quæſitum, collere poſsit. 116.n.24

Princeps, non modo ius quæſitum, nedum quærendum ex contractu, auferre poteſt. 116.n.25

Princeps non poteſt revocare privilegium, quod in contractum tranſit. 59.n.59

Princeps æque, ut alius quiſquam, ex pactis & conventionibus ſuis obligatur. 59.n.60

Princeps formæ & pactis primæ inveſtituræ nihil derogare poteſt 59.n.61

Princeps non poteſt revocare feudum, aut aliquod onus, ſive gravamen adiicere, ultra naturam & conditionem feudi. 59.n.62

Princeps ſi habeat rem communem cum alio, poteſt eam vendere, etiam altero invito; quod ſingulare eſt in principe, & notabile. 117.n.11. Etiamſi illi minima portio competeret. n.12. Quod maxime procedit, ſi fiſcus inde utilitatem percipiat. n.13

Princeps plures habens Provincias, Ducatus vel Principatus, de cauſis pertinentibus ad iudicium unius Provinciæ, recte iudicat & cognoſcit in alia Provincia. 77. numero 129. Idque etiam procedit iurisdictione contentioſa, 77. numero 130. Ratio eſt, quia ratione regni, vel Præſidis reputatur una Provincia, & ideo, quantum ad ipſum, non cenſetur ius dicere extra territorium. 77.n.131

Princeps non debet, nec poteſt plenitudine poteſtatis uti in iis, ad quorum obſervationem tenetur. 108. num. 25

Princeps unum calamum, & unam linguam, non plures habere debet. 116.n.15

Princeps, ſicut lapis angularis, & polus in cælo, immobilis eſſe debet. 116.n.16

Princeps legibus ſolutus eſt. 85.n.4

Princeps circa voluntatem defuncti haudquaquam mutare poteſt: cum ſit iuris gentium. 115.n.168

Princeps omnes ſuos actus à iuſtitia poli & fori vult regulari. 77.n.116

Princeps contra ea, quæ iure naturali vel gentium conſtituta ſunt, ſtatuendi poteſtatem habet, ſed limitative. n.12

Princeps ex plenitudine poteſtatis ius ſuum alteri adimere nequit. 85.n.18

Princeps non poteſt cogere aliquem ad titulum, ſive iura, quæ in caſtris ſuis habet, exhibenda. 43. nu. 13

Princeps pro ſua iuſtitia, facti & perſonæ qualitate penſata, interdum, ſolet pœnam remittere. 98. numero 4

Princeps ſolus privilegium & condere, & interpretari cum effectu poteſt. 52.n.3

Princeps nihil aliud præſumitur velle, quam quod iuſtum & verum eſt. 77.n.115

Princeps, licet ſit ſolutus lege legis: attamen non eſt ſolutus lege contractus. 116.n.19. Etiamſi Deus ſubiecerit leges Principi: non tamen ſubiecit ei contractus. 116.n.20

Princeps, & ſuo ipſius facto, & anteceſſoris contravenire non debet. 59.n.66

Princeps confeſsioni ab anteceſſore ſuo facta, ſtare tenetur. 59.n. 67

Princeps ſucceſſor confirmationes ſeu approbationes privilegiorum ab anteceſſoribus factas, ratas habere tenetur. 54.num. 68

Princeps prout cuiusq; magiſtratus officium vult eſſe, ita eſt. 105. n.7.8

Princeps ſine conſenſu ſubditorum, ſive vaſallorum ſubinfeudationem alienare poteſt. 118.n.8

Princeps non niſi re quam optime cognita, quenquam iure ſuo privari patitur. 98.n.22

Princeps, ut iuſtitia plenus, omnia deliberate, ac prout convenit, nec niſi ex cauſa iuſta, facere præſumitur. 52.n.15

Princeps dicitur ipſe fons iuſtitiæ. 52.n.16

Princeps ex certa ſcientia, ſive poteſtatis plenitudine, ſupra ius extra & contra ius omnia poteſt. 85.n.15

Princeps in iure vel facto errans, admoneri modeſte poteſt. 52. n.20

Princeps nonnunquam male inſtruitur, & informatur. 52. nu. 21

Princeps per aliorum importunitatem ſæpe circumvenitur. 52. n.22

Princeps non poteſt recedere à contractu, quem fecit. 78. numer. 18. Ac ne ab eo quidem, quem cum ſubdito ſuo celebravit. 78.n.19. Adeo, ut ne de plenitudine poteſtatis hoc facere poſsit. 78.n.20

Princeps, reſervans ſibi ius ſuperioritatis, cenſetur etiam reſervaſſe ius appellationis. 77.n.13

Princeps etiam ſummus non poteſt ius tertio acquiſitum auferre. 84.n.48

Princeps adeundus in interpretatione privilegiorum. 105. num. 21

Princeps omnia ſua acta & facta iuri conformare voluiſſe intelligitur, adeo ut ſi talia non ſint, illa noluiſſe dicatur. 52. n.13

Princeps nemini ius ſuum tollere poteſt, niſi forte ex magna cauſa, publicam utilitatem & ſalutem concernente. 81. nu. 52

Princeps, Civitatem, caſtrum, aut homines invitos ac reclamantes

mantes alienare nequit. 85.n.42
Princeps ſapientia & prudentia excellere præſumitur. 116. num. 37
Princeps nequit facere ut teſtamentum rite factum non ſervetur. 72.n.8
Princeps conceſſionem ſuam declarare poteſt, eiusq; declarationi omnino ſtandum eſt. 77.n.36
Principis verbum pro lege habendum eſt: atq; ita quod Princeps credit, & nos credere debemus. 109.n.10
Principis præſentia iuris ſolennitatem ſupplet in teſtamento coram eo facto. 112.n.7
Principis declarationi ſtandum, quando verba conceſſionis ſunt dubia: ſecus vero quando ſunt clara. 77. numero 119
Principis voluntas talis eſſe præſumitur, qualis de iure communi eſſe debet, & iuris conformis. 59.n.4
Principis præſentia & confirmatio, ſupplet omnem defectum ſolennitatis. 55.n.20
Principi aliquem rebellem eſſe aſſerenti, an credatur; idem vid. ſub fin. 109.n.51
Principi non præſumitur aliquid placere, niſi quod verum & iuſtum eſt. 59.n.14
Principem legibus ſe alligatum profiteri, digna vox eſt maieſtate & poteſtate regnantis. 85.n.15
Principem plures provincias poſſidentem, cauſas unius, in alia recte diiudicare, quomodo verum ſit, remiſſive. 77. numero 146
Principes Imperii conſuetudine, ius venandi, mediante Inveſtitura ita quæſierunt, ut non niſi immediate vel mediate inveſtitis competat. 85.n.44
Principibus maxime convenit illud Pſalmi 61. Semel locutus eſt Deus. 116.n.14
Principium tanquam cauſa finalis, rei qualitatem demonſtrans conſiderandum. 13.n.51
Principali debitori abſente, fideiuſſores ad ſolutionem adigi poſſunt. 104.n.10
Principalis debitor prius excutiendus. 104.n.11
Principali exiſtente nullo, omne illud, quod ab eo dependet, & ſequitur, nullum fit. 70.n.96. Quod per ſe nullum eſt, ſubſequente confirmatione, nunquam convaleſcit, aut victus recipit. 70.n.97
Principali deſtructo, corruit & acceſſorium. 115. numero 170
Principale non ſequitur naturam acceſſoris. 81. numero 24
Principale ab acceſſorio mutari & regulari nequit. 81. numero 25
Principale & acceſſorium habentur pro una re: nec diverſo iure cenſeri debent. 27.n.70
Principale ab acceſſorio declarationem recipere, haudquaquam rationis eſt. 12.n.6
Principale, & non incidens, in conſiderationem adhiberi debet. 12.n.7
Principalis reus quando non ſolvendo eſſe deprehenditur, quod eum excuti debeant fideiuſſores. 104.n.23
Prima ratio refutans Proceſſum Leg. diffamari, qua non habet locum, niſi in cauſis turbatæ tranquillitatis publicæ, iniuriarum, aliarumq; diffamationum. 105.n.52
Primogenituræ ius conſiſtit & in prærogativa perſonali, & in onere familiæ, quod præ reliquis ſuſtinet primogenitus. 34.n. 11
Primus articulus ſtatuti Glogovienſis. 100.n.52
Primus ſupplicandi modus eſt, cum ad eundem iudicem, qui ſententiam tulit, ſupplicatur. 77.n.30. Secundus ſupplicandi modus eſt, cum ab inferioris iudicis ſententia, ad ſuperiorem ſupplicatur. 77.n.51. Hic modus ſupplicandi in gratia, benignitate & arbitrio Principis conſiſtit: ac habet tam latas habenas, quantum Principi placet. 77. num 32
Pro alterius debitis, alterum immerentem ſuis privare bonis, & legibus, & æquitati naturali repugnat. 39.n.35
Pro compenſatione iudicandum eſt, tametſi res eſſet dubia. 24 n.19
Pro debito illiquido, neq; captura perſonarum, neq; rerum, neq; alia executio quæcunq; permittitur. 25.n.4
Pro dotibus, in dubio, ſemper & ubiq; reſpondetur, ob ampliſſimum dotium favorem. 36. numer. 98. 27. numero 41
Pro diſpoſito habetur, quod teſtator, ſi fuiſſet interrogatus, veriſimiliter reſpondiſſet, ſe ſic velle. 64.n.30
Pro expreſſo habetur, quod partes interrogatæ, veriſimiliter expreſſiſſent. 37.n.33
Pro æqualitate ſervanda, multa extant ſpecialia a legibus introducta. 15.n.228
Pro expreſſo habetur, quod tacite ineſt. 61.n.26
Pro fideicommiſſis, ex quacunque voluntate relinquantur, conſequendis, diſtinctæ actiones competunt. 5. numero 46
Pro iure repræſentationis, etiam in dubio caſu, pronunciandum eſt. 28.n.10
Pro inſtrumento præſumendum. 102.n.8
Pro iuſtitia naturali ſemper eſt, ſervare teſtamenta, cum teſtamenti nullitas, pœna teſtatoris cenſeatur. 115. numero 50
Pro libertate, & libertatis poſſeſſione eſt præſumtio. 38. num. 144
Pro libertate in dubio ferenda eſt ſententia. 27.n.147
Pro obtinenda reſtitutione, non ſufficit probare læſionem modicam. 37.n.65.66
Pro poſſeſſione libertatis eſt præſumtio firmata interdicto generali, uti poſſidetis, quod adverſus iudicialiter turbantem competere certum eſt. 58.n.201. Item, interdictum ſpeciale: ne quid in loco ſacro. 58.n.202
Pro principe militat præſumtio, eum cuncta ſancte & iuſte agere. 109.n.18. Et princeps iuſtitia plenus præſumitur, nec credendum, quod falſum dicat. 109.n.19. Exemplum Henrici II. Regis Galliæ in cauſa hereditatis. 109. num. 20
Pro ſpecialiter expreſſis habentur, quæ in genere continentur. 115.n.174
Pro ſententia, quæ tranſit in iudicatum, maxima eſt præſumtio. 39.n.8
Pro teſtamento præſumendum, ſi ullo iure ſuſtineri poſſit. 15. num. 15
Pro teſtamento potius quam contra illud in dubio iudicandum. 15.n.20
Pro teſtamento pronunciatur, niſi teſtatori culpa aliqua in conſcribendo teſtamento commiſſa, imputari poſſit, veluti ſi ſolennitates debitas diligenter & fideliter non obſervaverit. 15.n.156
Pro teſtamentis conſervandis multæ leges latæ ſunt. 70. numer. 18
Pro veritate ſcripturæ ſive inſtrumenti, præſumitur. 17. num. 29
Probare qui vult qualitatem, prius probet ſubſtantiam, in qua qualitas illa fundatur. 86.n.12
Probatio eius non admittenda, quod probatum non relevat. 83. n.74
Probatio non ſufficiens, & dubia exiſtens, contra probare volentem, interpretanda eſt. 80. numero 10
Probatio generalis & obſcura, in iure non admittitur. 80. nu. 11.12
Probatio qualisqualis ſufficit, ut quis ad audientiam admittatur, in ipſo autem iudicio reſtitutionis in integrum, requiritur plena probatio. 37. numero 11. Niſi manifeſta ſit circumſcriptio, aut minores nimis negligenter in cauſa verſati ſint, prætor interponere ſe non debet. 37.n.12
Probatio quælibet neceſſario debet concludere. 80. numeros

Digitized by Google

Probatio non neceſſario concludens, ne nomine quidem probationis nuncupanda, & momenti nullum eſt. 80. n.6
Probatio generalis non ſufficit, quando ſpecies requiritur. 80. numero 7. Specialis nota & expreſſio requiritur ad id, quod in ſpecie, & nominatim exprimi debet. 80. n.8
Probatio manifeſta dicitur, quæ per evidentes coniecturas colligitur. 49.n.36
Probatio iniungitur ei, qui non poſſidet, transfertq́ꝫ poſſeſſio onus probandi in adverſarium ſive Actorem. 106. numer. 61
Probationes ex domo propria producenda. 43.n.5
Proceſſus, dilatione pendente habitus, eſt ipſo iure nullus. 105. n.42
Proceſſus à bonorum poſſeſſione in petitione hæreditatis, per Decretum Magiſtratus inſtituendus. 89.n.12
Procurator ſive Advocatus ad patrocinium non admittendus, niſi à Præceptoribus, vel Academiis, aut magiſtratu, ſub quo ante vixit, vita ſua tranſacta atq́ꝫ eruditionis proferat teſtimonium. 87.n.2
Prohibitio alienationis, ſine approbatione iudiciali, intelligitur de rebus immobilibus, ſive ſoli: item de caſu donationis ſimplicis. 45.n.41
Prohibitus teſtari, donec extent ſibi filii ſubſtitutus fideicommiſſarie dicitur. 64.n.28
Promiſſio facta bey Ehren/Trew vnd Glauben/an Eydes ſtadt/ vim habet veri & corporalis iuramenti, & ei æquiparatur. 83.n.23
Promiſſio ob certam cauſam facta, inſinuatione non indiget. 3. n.171
Promiſſio univerſalis augmentum & diminutionem recipit. 27.n.64
Promiſſio de non alienando bona ſua, promittentem obligat. 116.n.28
Promiſſio eadem ratione ſubſiſtit, de non alienando extra certas perſonas facta. 116.n.29
Promiſſio de fideli & diligenti adminiſtratione, ut aliquid operetur, etiam ad leviſſimam uſq́ꝫ culpam extenditur. 44. n.9. Quod etiam in tutore non legitimo procedit, in favorem pupillorum, pro quibus ſemper facienda eſt interpretatio. 44.n.10
Promiſſores poſſunt antevertere terminum ſolutioni deſtinatum 19.n.75
Proniores eſſe debemus ad diſſolvendum, quàm obligandum. 49.n.16
Propoſitum in mente retentum nihil operatur. 20.n.23
Propoſitum in mente retentum dici nequit, quod omnes norunt. 36.n.80
Propria partis confeſſione nulla maior & fortior probatio. 3.n. 13
Propria confeſſio maximum adfert præiudicium. 89. numer. 18
Proprietas fundi nihil habet commune cum proprietate Iurisdictionis. 2.n.11.74.n.26
Proprietas, tanquam dignior, ſemper trahit ad ſe poſſeſſionem, ut ea ſequatur dominium, quia inſtior eſt petitio proprietatis. 58.n.226
Propter omiſſam feudi recognitionem, ſive inveſtituræ petitionem, feudum amittitur. 100.n.49
Prorogatio termini ſolutionis, fideiuſſores ad certum tempus obligatos, illo elapſo, eoſdem omnino liberat. 49. numero 5.
Proteſtatio facto contraria, nihil relevat, ſed invalida eſt & nullius effectus. 23.n.152
Proteſtatio in his duntaxat operatur, quæ à proteſtantium arbitrio ac voluntate dependent. 23. nu. 153. 43. num. 32
Proteſtatio annectitur: & quid ſit compromiſſum, declaratur. 101.n.13
Proteſtatio, non facta proſecutione, à proteſtante, deſerta dicitur. 43.n.31
Proteſtatio fruſtranea eſt, contra iuris diſpoſitionem, & circa id, quod non eſt in ſua poteſtate. 43. numero 33
Proteſtatio ſine cauſa, nullius eſt effectus, nec aliquicquam præiudicat. 43.n.34.35
Proteſtatio inſtrumentorum accipientis, vel producentis ius eius ſalvum & integrum reſervat. 83.n.51
Proteſtatio non auget, vel de novo addit ius quoddam proteſtanti. 23.n.157
Proteſtatio, ius proteſtantis illæſum conſervat. 16. numero 15
Proteſtatio animum ab actu, qui fit, tollit ac removet. 16.num. 16
Proteſtatione opus non eſt in iis, quæ ipſo iure ſalva & integra manent. 81.n.61
Proverbium in Parlamentis Gallicis uſitatum: Proponite factum, curiales intelligunt iura. 88.n.3
Proviſio hominis, proviſionem legis ceſſare efficit. 75. num. 39. Maxime, ſi hominis proviſio ſit ſpecialis, & hoc ipſum agatur, ut à proviſione legis, aut ab obligatione priori recedatur. 19.n.67
Proximitas ad vaſallum proxime defunctum, non ad primum acquirentem refertur. 67.n.35
Proximus agnatus ad recuperandum feudum alienatum, etiam nullo refuſo vel oblato pretio, admittitur. 90. numero 10
Proximo agnato, de iure Saxonico debentur res expeditoriæ. 88. n.48
Proximior gradu remotiorem excludit in ſucceſſione collateralium; excepto uno caſu, ſi fratrum & ſororum liberi cum patruis & materteris ſuis, ad patrui vel materteræ ſucceſſionem concurrant. 67.n.36
Proximior gradu, potior quoq́ꝫ eſt, & præfertur cæteris in ſucceſſione. 8.n.14
Proximioribus poſt defectum lineæ vocatis, cenſentur vocati proximiores exiſtentes tempore conditionis evenientis. 82. n.4
Publica inſtrumenta paratam habent executionem. 83. num. 58
Publica privatis ſunt favorabiliora. 116. numero 31
Publica ſcriptura eſt, quæ fit iudicialiter, apud acta & iuſſu iudicis. 79.n.3
Publicæ utilitatis ratione receditur à regulis iuris, & permittitur illud quod alioqui prohibitum eſt. 1. numero 55
Publicæ utilitatis cauſſa, favoreq́ꝫ libertatis, multa iure civili contra iuris rigorem, & rationem diſputandi, admittuntur. 116.n.48
Publicatio facta in uno iudicio, non impedit productionem teſtium in alio. 52.n.11
Publice intereſt, ut litibus cito finis imponatur. 58. numer. 217
Publicum inſtrumentum dicitur ſcriptura; cui ſine alio adminiculo creditur, de iure, ſtatuto, vel conſuetudine ſpeciali. 83.n.56. Item quæ deſumitur ex archivo publico, vel Cancellaria. 83.n.57
Pupillus in concurſu præfertur creditoribus omnibus poſteriorem habentibus. 81.n.66
Pupillo competit actio tutelæ, adverſus tutorem ad reddendam rationem omnium geſtorum & omiſſorum. 81. numero 13. Item actio hypothecaria in rem tutoris. 81. numero 14
Pupillorum facultates, ſive bona aliorum invidiæ patere non debent. 81.n.53
Pupillis certum tempus ad agendum contra tutorem præſcribi, ſive præfiniri non poteſt. 81.n.17
Pupillaris ſubſtitutio expreſſa, continet ſub ſe vulgarem tacitam. 113.n.149

Quæ

Q.

QVa ratione aliquid continetur, ac eſt in obligatione, tali etiam ratione & conditione eſt in ſolutione. 81. num. 40
Qualitas adiecta verbo, intelligitur ſecundum tempus verbi, cui adiicitur. 36.n.86
Qualitas rei naturalis tamdiu ineſſe præſumitur, donec contrarium ſive mutatio aliunde probetur. 84.n.67
Qualitatis perſonarum ratio habenda eſt. 113.n.47
Qualitates appoſitæ in uno capite, cenſentur in aliis repetitæ. 64. n.65
Quamdiu extat ex teſtamento heres, non admittitur ſucceſſio ab inteſtato. 115.n.122
Quamdiu heres ex teſtamento exiſtit, ſucceſſioni ab inteſtato locus non eſt. 115.n.21
Quando agitur de poſſeſſione decem annorum, requiritur, ut extremitas & initium cuiuslibet decennii probetur. 107. n. 40
Quando aliquid pro forma requiritur, illud præciſe & ad unguem impleri, ac obſervari oportet. 18.n.48
Quando de mero regali & privilegio, ſive iure regio diſputatur, & controvertitur, poteſt à Principe ſuppleri, etiam ordine ſive proceſſu iuris non obſervato. 117.n.48
Quando diſpoſitio non valet ut teſtamentum, credendum eſt teſtatorem voluiſſe facere codicillos, ut ſuſtineatur. 21. num. 27
Quando conſtat teſtatorem voluiſſe condere teſtamentum, non ſuſtinetur eius diſpoſitio, in vim codicillorum. 21. numero 28
Quando unus locus alteri unitur, æquè principaliter, non ſubiicitur conſuetudini, neq; legibus illius loci, cui unitur: quod exemplificatur, remiſſive. 77.n.105
Quando una Provincia, alteri regno per modum acceſſorii unitur, & illa peculiarem habet conſuetudinem, tum conſuetudo regni ad illam non extenditur. 77.n.106
Quando unus Rex, vel Princeps plura regna, Ducatus vel principatus obtinet, tum pro pluribus perſonis, atq; perinde habetur, ac ſi plures Reges, vel Principes, illa regna, ducatus, vel principatus tenerent & poſſiderent. 77. n. 141. 82. n. 95
Quando longa conſuetudine certus iudicii locus conſtitutus eſt, tunc Dominus in illo loco iudicare neceſſe habet, neq; id abſq; partium conſenſu & voluntate immutare poteſt. 77. n.142
Quando debitum eſt neceſſarium, legatum animo compenſandi, cum debito neceſſario relictum præſumitur. 24. numero 14
Quando quantitas legata convenit, cum quantitate debita, vel illam excedit, animus compenſandi præſumitur. 24. num. 15
Quando quid de hereditate ſupereſt, feudum non prægravatur. 88.n.49
Quando pater inter liberos, etiam ſolenni teſtamento antea condito, aliquid vult mutare, nihil amplius requiritur, quam legitima voluntatis eius probatio, ad quam duo teſtes ſufficiunt. 37.n.25. Etiamſi illi teſtes ad hoc ſpecialiter rogati non ſint. 37.n.26. Immo & hoc in ſcriptis non neceſſe eſt fieri ſed oretenus tantum nuncupati ſufficit. 37. n.27
Quando de voluntate teſtatoris conſtat, ex teſtamento quamvis imperfecto inter liberos condito, omnia in eo contenta ſervari debent. 15.n.63
Quando filia excluditur ab omnibus bonis paternis, debet & qualitas dotis talis eſſe, ut reſpectus habeatur, ad omnia bona, à quibus excluditur. 18.n.41
Quando agitur de excludendo dolo, & mala fide, potius præſumitur quid ex ignorantia iuris, & per errorem, quam & mala fide factum vel omiſſum. 82.n.82
Quando plura iura diverſa concurrunt, in perſona unius, perinde habetur, ac ſi concurrerent in perſonis diverſorum. 74. n.49
Quando maritus lucratur dimidiam dotem ex ſtatuto, vel pacto, extantibus liberis, detrahi prius legitima debet, & reliquum poſtea æqualiter dividi. 41. numero 65. & 66
Quando per compromiſſum res alicui aufertur, de illa re non datur actio contra autorem, de evictione. 66. numero 6
Quando diverſi fori litigantes ſunt, ibi habere domicilium intelliguntur, ubi ſita eſt hereditas. 97.n.8
Quando duo fortuito pertranſeuntes educunt, & eorum unus interficitur, ut nimirum tunc ceſſare dicatur animus occidendi præmeditatus. 94.n.7
Quādo ſuper aliquo contractu non confectum fuit inſtrumentum, oritur ſuſpicio illum revera contractum non fuiſſe. 3.n. 10
Quando peto id quod iam habeo, iuſta adverſum me parata eſt exceptio. 36.n.20
Quando ſumi poteſt alia interpretatio, ſive coniectura, quam renunciatio ſumenda eſt. 1. numer. 30. 20. numero 108
Quando ex expreſſo, ſequitur tacitum, illud expreſſum videtur. 7.n.66
Quando debitor non poteſt ſolvere, recte eius nomine tenentur fideiuſſores. 104.n.13
Quando producuntur diverſæ vel contrariæ ſcripturæ, quod nulla valeat. 97.n.27
Quando verba privilegii per ſe aliquid operari poſſunt, nunquam extenduntur, ut ulteriorem diſpoſitionem inducant. 77.n.18
Quando plura ſunt verba, quæ plures recipiunt intellectus, à verbis non eſt recedendum. 26.n.5
Quando una perſona eſt excluſa, omnes ex ea deſcendentes excluſi intelliguntur. 115.n.163
Quando ſpecialis præſumtio, à lege approbata, repugnat præſumtioni hominis, legis præſumtio validior eſt. 54. numer. 11
Quanquam legum Romanarum non ſit vilis auctoritas: tamen non adeo extendunt vim ſuam, ut aut uſum vincant, aut mores. 100.n.29
Quantitas & conſtitutio dotalitii de iure Saxonico. 41. num. 56
Quantitas dotis nullibi definitur, ſed regulæ quædam generales à DD. traduntur, quæ in taxatione dotis ſunt obſervandæ. 36 n.111
Quantitas pretii oſtendit, num in emtione venditione res aliqua contineatur. 50.n.11
Quarta uxori nobili, poſt mortem mariti, debita ab inteſtato quænam ſit? 24.n.25
Quæ ad unum certum finem inducta & geſta, non debent extendi ad alium, atq; eo reſpectu intelligenda, quo facta ſunt. 115.n.181
Quæ de facto ſunt, nulla iuſta exceptione, defendi poſſunt. 25. n.46
Quæ ipſo iure in contractibus veniunt, neceſſario non exprimenda & per ſe intelligenda. 83.n.42
Quæ naturaliter inſunt, tacite veniunt, licet non exprimantur. 84.n.23
Qui facti ſunt, probari oportet. 83.n.32
Quæ non veniunt in collationem, ſive, quæ non conferuntur, non imputantur in legitimam. 40. numero 10
Quæ peculiari iure conſtituta ſunt, nunquam in generali diſpoſitione includuntur, ſed ſpecificam & expreſſam eorum mentionem fieri oportet. 80.n.9
Quæ prohibitio in quartum gradum affinitatis, cum ſponſa cognata, præmortua etiam, intelligitur. 6. numero 28. Reſtrictio eiuſdem prohibitionis. 6. numero 29. Impedimentum publicæ honeſtatis in hoc caſu conſiderari oportet. 6.n.30

Quæ

Quæ nulliter geſta ſunt, dilatione pendente, nec de partium conſenſu firmantur. 105.n.51

Quæ ratione eventus incerta ſunt, pro lucro non habentur. 79.n.22

Quæ ſtricti iuris ſunt, ſtricte intelligi oportet. 7.n.41

Quæ teſtator non ſcripſit, in teſtamento, ea nec voluiſſe credendum eſt. 37.n.147.150

Quæcunque Princeps vult, pro facto habentur, placitumque illius vim legis habet. 85.n.3

Quæcunque alteri rei adiecta ſunt, loco adiectionis cedere dicuntur. 2.n.5

Quælibet cauſſa etiam iniuſta à dolo, & contumacia excuſat. 106.n.67

Quælibet diſpoſitio ab uſu & obſervantia declarationem recipit. 100.n.42

Quælibet promiſſio hanc tacitam habet conditionem, ſi fides ſibi ſervetur. 13.n.83

Quælibet voluntas ultima, excepto teſtamento, quinq; teſtes requirit. 7.n.31.45.n.28

Quælibet voluntas ultima eſt ordinatio ſucceſſoria, per ſe ſubſiſtens, etſi non poſſit dici teſtamentum, nec codicillus. 15.num.12

Quæſtio de familia non habetur, niſi conſtet aliquem occiſum eſſe: nec ſatis, conſtare de facto, niſi etiam conſtet de facti qualitate, quod ſcilicet dolo factum ſit. 86. numero 10

Quæſtio examinatur: an in emtorem hereditatis tranſeat ius patronatus, 110.n.34. *Affirmativa quæ rationibus & autoritatibus nitatur:* 110.n.35. *Negativam veriorem eſſe, defenditur.* 110.n.36

Quæſtio proponitur: An in emtorem hereditatis tranſeat ius accreſcendi, quod itidem negatur. 110.n.40. *Rationes eiuſdem annectuntur* 110.n.41. *Contrariæ ſententiæ autores, & fundamenta refelluntur.* 110.n.42

Quævis ſubſtitutio favore digna eſt. 115.n.70. *Si ex teſtamento manifeſte apparet, aliquem eſſe ſubſtitutum, illud eam vim habet, ut ſubſtituto hereditas deferatur, nec ad ullum alium pertineat.* 115.n.71

Quem de evictione tenet actio, eundem agentem repellit exceptio 78.n.2.113.n.30

Qui ad mandatum vel citationem ſibi inſinuatam non reſpondet, aut excuſando non ſtatim comparet, ab omni contumacia & contemtu excuſatur. 105.n.44

Qui aliam ſibi eligit ſedem, ibi & ſepeliri debet. 58.n.117

Qui aliter id quod ſibi debetur, recuperari nequit, quomodocunq; ſibiipſi ſatisfacere poteſt. 13.n.15

Qui aſſerit hominem vita defunctum, & rem non amplius extare, probare debet. 54.n.4

Qui certus eſt voluntatis defuncti, non eget alio teſtimonio, & ſi poſſidet ex voluntate illa, iuſte poſſidet. 61.n.40

Qui facit id, quod plerumq; fit, recte agere cenſetur. 114.n.3

Qui confitetur quid, ſub certa qualitate, is ad probationem eius, tacite ſe obſtringit. 58.n.62

Qui bene & diligenter ſe adminiſtraturum promiſit, recte convenitur, etiamſi ei, non niſi leviſſima tantum culpa, imputari poſſit. 20.n.15

Qui ex ſimultanea aliquid vult obtinere, aliquid amplius docebit, nempe ſe ex proximo acquirente deſcendere, & ſimul defuncto gradu eſſe proximiorem. 66.n.42.44

Qui legem, vel privilegium uſu receptum eſſe dicit, probare debet. 117.n.24. *Quod magis dicendum eo caſu, quando contradictio continenter perpetuata, ex actis apparet.* 117.n.25. *Et in ſpecie, ſi privilegium non ſit acceptatum, tolli poteſt.* n.26

Qui noluit conſequens, videtur etiam noluiſſe antecedens, hoc eſt, omnia ſine quibus illud non poteſt procedere. 72.numer.32

Qui in caſum mortis alterius conceſſionem impetravit, interim conditione pendente, nullam inveſtituram habere cenſetur. 82.n.13

Quod & de inveſtituris ſimultaneis obtinet. 82.n.14

Qui non facit, quod facere debet, facit adverſus ea, quæ non facit: Et qui facit, quod facere non debet, non facit id, quod facere iuſſus eſt. 105.n.31.& 45

Qui pro ſe habet inſtrumentum, paratam habet executionem. 92.n.3

Qui olim poſſedit, hodie etiam poſſidere dicitur. 58.n.10

Qui ſe fundat in obligatione conditionali, conditionem in ſpecifica forma extitiſſe, ſeu impletum eſſe, probabit. 25.numero 32

Qui rem mobilem in feudum dans vel accipiens, fidelitatem Domino iuravit, non obligatur: quoniam contra ſubſtantiam contractum eſt. 71.n.52

Qui fugit inimicitias, non dicitur lædi. 35.n.23

Qui ſemel ius ſuum remiſit, eo amplius uti nequit, & ad renunciata non datur reditus. 20.n.43

Qui ſingulis annis tenetur gratis molere, frumentum alterius, pro ſe & familia ſua, is aucta familia gratis molere non tenetur. 27.n.189

Qui voluntatem ultimam non valere arguit, idipſum probabit. 15.n.13

Qui promittit, quid dare, ubi per exceptionem tutus eſſet, donare intelligitur. 37.n.132

Qui legem quærunt, ubi viva eſt ratio, infirmitatem intellectus produnt. 36.n.110

Qui habet rem, & ſentit commodum, ſubit quoq; onus rei. 39.n.79

Qui non ſervat fidem conventionis, privandus quoq; eſt eius emolumento. 13.n.76

Qui per ceſſionem, aliorum iura quæſivit, uti iure omnium poteſt, & omnium quoque perſonam repræſentat. 74. num. 50

Qui honeſto titulo poſſidet, nequit conveniri. 61.n.57

Qui primum eſt inſultatus in dubio à lege præſumitur, quod quidquid facit, ad ſui defenſionem feciſſe ex[illegible]netur. 94.n.16

Qui iure ſuo utitur, nec dolo, nec iniuria facere videtur. 34.n.12

Qui patitur, quod facile providere, & prohibere poteſt, facere ipſemet dicitur. 34.n.18

Qui ſuſtinet onera Eccleſiæ, illi & ius patronatus competit. 58.n.121

Qui compenſatione uti nequit, retentione tamen recte utitur. 78.n.30

Qui contra ſe habet præſumtiones, ille tenetur intentionem ſuam probare per efficaciores & apertiſſimas probationes. 1.n.64

Qui omne dicit, nihil excludit. 68.n.6

Qui non ſunt pares in gradu, non poſſunt facto vel iure pares cenſeri, vel ad paria iudicari. 67.n.48

Qui facit omnia quæ ſanus facere poteſt, potius præſumitur ſtupidus, quàm ſtolidus. 102.n.4

Qui venditor non eſt, ſed venditoris creditor, ad evictionem tenetur, ad quam teneretur venditor, ſi ſolvendo eſſet. 101.nu.10

Qui quid, ut talis, vult conſequi, talem ſe eſſe prius oſtendat. 22.n.7

Qui voluntatem teſtatoris ſequitur, nullo modo eam impugnat. 36.n.83

Qui fraudem allegat, ei incumbit onus probandi. 45.n.69

Qui ſemel in ius vocavit aliquem apud primum iudicem permanere debet. 105.n.26

Qui vult agere contra aliquem ex contractu, debet ipſe impleviſſe contractum. 13.n.86

Qui non habet, quod reddat, eius periculo nihil eſt. 20.n.8

Qui ſentit onus, merito quoq; commodum & emolumentum aliquod ſentire ac percipere debet. 19.n.11

Qui ſervitia formam feudi eſſe ſtatuunt, longe errant. 84.num.14

Qui legem ſequitur, legem non impugnat. 36.n.82

Qui non habet, quod perdat, eius periculo nihil eſt. 99.n.9

Qui non facit quod debet, non accipit, quod oportet. 13.n.75

Quibus beneficiis, ac exceptionibus non appareat renunciatum, illa etiamnum durant. 20.n.128

Quibus è feudo alimenta, vel dotes debentur, non præferuntur aliis creditoribus, legitimam hypothecam in feudo habentibus. 39.n.31

Quicquid ex cauſſa fieri debet, id opus habet cauſſæ cognitione. 25.n.49

Quæ quid privilegia, ſtatuta & conſuetudines non diſponunt, nec nos præſupponere, aut ultrà verba extendere debemus. 88.nu.18. *Et tantum de potentiâ habent, quantum de actu, præſertim, quoad præjudicium tertii.* 88.n.19

Quid perſonæ, earumque roſtra ſignificent in l. fundi. 17. §. *item conſtat.* 9. *de action. empt.* 110.n.101

Quid ſit obligatio ex Donello. 99.n.5

Quilibet de rebus ſuis ad ſe tantum pertinentibus libere diſponit. 111.n.38

Quilibet rei ſuæ moderator & arbiter. 3.n.158. 15.n.65. 105.n.12. 72.n.2. 100.n.26

Quilibet hereditatem ſuam relinquere poteſt, cui velit, etiam invitis iis, qui ab inteſtato ſucceſſuri eſſent. 7.n.90

Quilibet Accuſator jure veteri per inſcriptionem ad talionis pœnam ſe obligare coactus. 86.n.33

Quilibet ſuam magis, quam alienam familiam diligere videtur. 62.n.6

Quilibet cenſetur animum ſuum componere, ad legum præſcriptum & normam. 16.n.18

Quilibet rebus ſuis omnem conditionem & legem, quam vult, imponere poteſt. 15.n.71

Quilibet ad conſervandum potius tendit, quam ad perdendum. 1.n.22

Quilibet actus ita interpretandus, ut valeat eo modo, quo valere poteſt: non etiam omni modo, quia ſemper valeret. 21.nu.38

Quilibet in poſſeſſione repertus, præſumtionem bonæ fidei pro ſe habet. 58.n.67

Quilibet velle cenſetur quod juri conſonum eſt, & quod quàm minimè ab illo receditur. 8.n.33

Quilibet de rebus ſuis, & inter vivos, & in ultimâ voluntate rectè diſponit. 15.n.70

Quilibet juri & favori ſuo renunciare poteſt. 78.n.33

Quiſque in ſtatu libero potius, quam oneroſo eſſe præſumitur. 27.n.148

Quiſque ſcire debet, quod ſuum non eſt, id ad alium modis omnibus pertinere. 58.n.250

Quo plus cautelæ in ſimulatis contractibus componendis & ſalvandis adhibetur, eo major fraudis ſuſpicio arguitur & detegitur. 113.n.32. *Factum adhibitum in eum finem, ne alter contrahentium dicat contractum ſimulatum arguit majorem ſuſpicionem.* 113.n.33. *Ad detegendum contractum ſimulatum ſufficiunt conjecturæ.* 113.n.34

Quoad donationem propter nuptias, expreſſam anteriorem non habentibus, mulier æquè præfertur. 79.n.31

Quod eſt in conditione, ante ejus eventum non dicitur in diſpoſitione. 82.n.12

Quod ex promiſſione in diem debetur, vel ſub conditione, etiamſi ſtipulator, priuſquam dies venerit, vel conditio extiterit, moriatur, ad heredes transmittitur. 19.n.31

Quod evenire poteſt, non inſpicitur, quando præſens ſtatus non indicat contingentiam de futuro. 27.n.175

Quod ipſo jure nullum eſt, nullum ſortitur vel operatur effectum: ac non entis nullæ ſunt qualitates, nullæ conſiderationes, nulla accidentia. 105.n.41

Quod lex, vel Privilegium aliquod, non dicit, nec nos dicere debemus. 32.n.30. 116.n.69

Quod juris eſt de toto, quoad totum; idem juris eſt, & eſſe debet de parte, quoad partem. 19.n.101

Quod inter contrahentes actum eſt, obſervari debet 78.n.73

Quod omnes tangit, ab omnibus debet approbari. 83.n.71

Quod in favorem alicujus introductum eſt, id in odium ejus retorqueri non debet. 59.n.81

Quod neque fieri pacto, nec etiam ſtatuto vel cõſuetudine introduci poteſt. 79.n.42

Quod Codicillis relictum eſt, perinde habetur, ac ſi in teſtamento ſolenni relictum eſſet. 9.n.6

Quod verbis contractus, ſive privilegii expreſſum non eſt, id nec nos dicere, aut affirmare debemus. 59.n.89

Quod dicitur, teſtamentum apud acta, non poſſe condi, per mandatarium teſtatoris, quomodo intelligendum. 70.n.20

Quod nullum eſt factum ſemel, effectum deinceps parere nequit. 49.n.42

Quod lege cautum non reperitur, neque nobis dicendum erit. 13.n.72

Quod legitimo modo non mutatur, cur ſtare prohibeatur. 37.n.146

Quod introductum eſt, propter teſtamentorum ſinceritatem, & utilitatem publicam, ut fraudibus paſſim obvietur, in re maximi momenti. 21.n.64

Quod contra rationem juris receptum eſt, non producatur ad conſequentias. 41.n.48

Quod non tollitur, neque immutatur, firmiter etiamnum obtinere debet. 9.n.22

Quod compenſatur, vel permutatur, non donatur. 4.n.16

Quod noſtrum eſt, ſine noſtro facto, nobis non debet adimi. 25.n.16

Quod eſt ceſſibile, idem etiam tranſmiſſibile. 19.n.28

Quod tibi non vis fieri, alteri ne feceris, eſt juris naturalis. 86.n.5

Quod plurium conſenſu eſt contractum, non niſi mutuo etiam ipſorum diſſenſu reſolvitur. 72.n.26

Quod omittitur à teſtatore in ſcriptura, pro omiſſo habetur. 37.n.149

Quod in parte, præſertim indiviſa & præcipua juris eſt, id etiam in toto obtinere ſolet. 18.n.60

Quod de uno negatur, de altero non negari conceditur. 9.nu.26

Quod actori licet, multò magis reo licere debet. 58.n.213

Quod Princeps facit, vel dicit cum conſilio procerum, & conſiliariorum, id præſumitur juſtum. 59.n.33

Quod quis non loquitur, nec velle præſumitur. 115.n.108

Quod nullum eſt, perinde habetur, ac ſi factum non eſſet. 3.n.81

Quod licet inter vivos, multò magis in ultimâ voluntate. 27.n.45

Quod inter contrahentes ſive tranſigentes actum eſt, ſemper & ubique obſervandum. 27.n.73

Quod nullum eſt, nullum operatur effectum. 3.n.82

Quod non eſt, deberi nequit. 39.n.23

Quodlibet feudum rectè etiam citra ullum amiſſionis periculum, domini conſenſu impetrato in quemvis alienari poteſt. 106.n.33

Quorum æqualis eſt ſanctitas, eorum etiam feſtivitas celebratur æqualis. 67.n.6. 15.n.195

Quos teſtator in una parte teſtamenti diſpoſitivè vocat, ii cenſentur vocati etiam ad eam partem, cujus reſpectu fuerant in conditione poſiti. 64.n.27

Quos teſtator vivens dilexit, etiam moriens diligere præſumitur. 64.n.56

Quoties peculiaris ratio alterum ſexum non ſuadet excipi: toties perſonæ appellatione, uterque ſexus continetur. 110.n.19

Quoties ab inferiori curia ad ipſum Principem ſupplicatur, & curia illa Principem repræſentat, hoc reſpectu ſupplicatio apud eundem judicem interponi dicitur. 77.n.107

Quoties teſtator vult bona ſua in familia conſervari, tunc liberos in conditione poſitos, per fideicommiſſum ſubſtituere voluiſſe videtur. 64.n.25

Quoties lucrativo titulo aliquid percipitur, donatum intelligitur. 3.n.137

Quoties ex verbis teſtatoris colligi poteſt inſtitutio, idem eſt, ac ſi expreſſa fuerit. 7.n.67

Quoties de quantitate debiti non conſtat, toties exceptio debiti illiquidi executionem remoratur. 1.n.68

Quoties voluntas diſponentis præſumitur, ſemper id eatenus admittendum, niſi contrarium evidenter appareat, & probetur. 27.n.94

Quoties filii poſiti in conditione, ſunt ex deſcendentibus teſtatoris, toties per fideicommiſſum ſubſtituti intelliguntur. 64.num.22

Quoties à ſententia ſuperioris ſupplicare licet, idem etiam à ſententia inferioris permittendum eſt. 77.n.28

Quoties res alicui obligata eſt, illam etiam propter aliud debitum, retinere poteſt. 3.n.35

Quoties quis actum liberè non poteſt facere, tum non ſtatur ejus aſſertioni ſuper eo, quod actum validum reddit. 3.n.6

Quoties confeſſio mariti ex conjecturis ſaltem pro parte vera apparet, tum tota vera eſſe præſumitur, & probat. 3.n.12

Quoties actus, abſque curatoris conſenſu geri non poteſt, tamen, quando cedit in utilitatem, ejus, cujus gratia curator intervenire debebat, valet, etiam abſq; curatore. 3.n.116

Quoties ab utraque parte quid requiritur, altero non implente, ſi præſertim prior implere tenebatur, alter ille in mora interim conſtitui nequit. 13.n.78

Quoties quis exemplum teſtamenti præparat, & prius decedit, quam impleatur ſcriptura, illa nihil obtinet, nihilque inde debetur. 15.n.432

Quoties quis rem per compenſationem retinere poteſt, illam non prius reſtituit, quam ei fuerit ſatisfactum, etſi cautio fidejuſſoria offeratur. 78.n.7

Quoties appellatio prohibetur, ut cauſa finis imponatur, tum ut effectum habeat diſpoſitio, appellatione remota, etiam ſupplicationis remedium ſublatum intelligitur. 77.n.53

Quoties nulli teſtes adhibiti fuerunt, tùm donatio etiam mortis mẽtione factã, pro donatione inter vivos haberi debet. 3.n.91

Quoties is, contra quem actio competit, liberari poteſt, cedendo actionem, creditor cauſa circuitus evitandi etiam ſine ceſſione rectè agit, contra eum, qui pecuniã reddere debet. 39.n.88

R

Radice infectã, inficiuntur omnia ex ea deſcẽdentia. 115.n.168

Radice amputata, rami quoque decidunt. 115.n.169

Radice vitiata, intelliguntur etiam rami vitiati. 70.n.95

Ratihabitio retrotrahitur, & perinde eſt, ac ſi ab initio ſtatim intervenisset. 39.n.61

Ratihabitio, ſive ratificatio, etiam in maleficio, retrotrahitur, & mandato æquiparatur. 19.n.71. Quod procedit, ſive quis expreſsè, verbis ſpecificis: ſive facto ipſo, mentem ſuam declaret. 19.n.72

Ratihabitio ſive ratificatio, æquiparatur mandato. 39. n.62. Sive fiat expreſsè verbis, vel etiam facto. 39. nu. 63. Idque verum eſt etiam in his, quæ requirant ſpeciale mandatũ. 39.n.64

Ratio diverſa, jus diverſum ſtatuit. 82.n.34

Ratio, juris nentiquam admittit, ut, unus quidem ſit debitor, alius autem pro eo exigatur. 39.n.24

Ratio naturalis parentum hereditatem liberis addicit; item bona materna, & dotalia. 41.n.31

Ratio cur donationes inter conjuges admitti debeant. 3.n.128

Ratio Conſtit.11.part.3. Conſtit. Saxon. 40.n.23

Ratione ceſſante, ceſſat diſpoſitio. 82.n.43

Rationes ſubjiciuntur, propter quas pacta futuræ ſucceſſionis de jure prohibeantur. 3.n.164

Receptio ſervitiorum poſt petitam inveſtituram, domino feudum commiſſum dicenti, multum præjudicat. 74.n.37

Receptio facta ab uno ex correis prodeſt omnibus. 20.n.55

Reciprocationis ergo, valet pactum de mutua ſucceſſione, inter maritum & uxorem. 4.n.19

Reciprocationis gratiâ, multa permittuntur in jure, quæ aliàs prohibita. 4.n.17

Reciprocationis effectus eſt, ut actus qui ſimpliciter non valeret, valeat reciprocus. 4.n.18

Reciprocationis regula eſt: Prout tu ſuccedis mihi, ita ego tibi. 64. num.91

Reconventio ſemper in loco litis finita contra actorem reaſſumenda & finienda eſt, ratione, jure, atque continentia cauſſa id ſuadente. 97.n.18

Rectè agitur, ut res liberè & effectualiter, nobis tradatur; quantenus res nondum evicta, vel judicio ablata fuerit. 13.n.71

Recurſus vocabulum generale eſt, comprehendens ſupplicationem querelam, & alia remedia. 77.n.54

Recurſus ad ſuperiorem nunquam cenſetur prohibitus, quibuſcunque etiam verbis prohibeatur appellatio, vel aliud juris remedium. 77.n.33

Recurſum ad ſuperiorem nunquam cenſeri prohibitum, quomodo & in quibus terminis procedat. 77.n.110

Reditus annui, vulgò Zinſe/ oder Pechte/ an inter mobilia, vel immobilia cõputentur, præſcribantur, &c. 69. n.3. remiſſivè.

Referens, accipit interpretationem ex relato: & quicquid continetur, in relato, dicitur quoque contineri in referente. 12.n.4

Referẽs abſque relato, nequit conſiſtere, aut alicujus rei fidem facere. 12.n.5

Refutatio feudi etiam Domino invito facta valet. 106.n.27

Refutari omninò aliquid dicitur, quando refutatur generaliter, quòd fit, quando non exprimitur aliqua perſona. 32. num.12

Regale illud juris braxandi ſub angariis & parangariis, plauſtrorum, collationibus, & extraordinariis collationibus continetur. 117.n.5

Regalia non præſumuntur conceſſa, niſi expreſſe eorum & ſpecifice in inveſtituris facta ſit mentio. 84.n.77

Regalia, ſub ea diſpoſitione, quæ verbis univerſalibus concepta eſt, ſimul contineri ſolent. 7.n.72

Regreſſum habet creditor contra fidejuſſores, ubi conſtat, quòd Creditori, à ſuo debitore ſatisfieri nequeat. 104.n.22

Regula hæc: qui prior tempore, potior jure: locum habet; etiamſi unum creditorum prætendat pignus conventionale, alter prætorium ſive judiciale. 81.n.69

Regula illa, quâ dicitur: Neminem alteri paciſci poſſe, limitatur publicæ utilitatis cauſſa, ex æquitate, quoad effectum dandæ actionis utilis. 110.n.68

Regula, quod promittens benè & diligenter ſe rem expediturum, de leviſſimâ quoque culpa teneatur, indiſtinctè vera non eſt. 20.n.38

Regulam pro ſe habens, intentionem fundatam habere dicitur, adeo; ut onere probandi ſublevetur. 63.n.5

Res omnes liberæ eſſe cenſentur, tam à ſervitiis, quam ab alio onere quocunque, donec contrarium probetur. 84.n.11

Res prius eſſe debet certa, antequam lex aliquid de ea diſponat. 86. nu. 11

Res unaquæque à fine ſuo eſt æſtimanda, utpote, in quo forma ejus conſiſtit & ſpectatur. 19.n.80

Res quælibet præſumitur retinere naturam & qualitatem, quã ſemel imbutam eſſe apparet. 83.n.66

Res quælibet manet, ac eſt in eo ſtatu, quo fuit antea. 74.n.14. 85. n.22 85.n.67

Res allodialis non præſumitur illo caſu, & loco, ubi bona ex parte majori, vel in communi magis ſunt feudalia, quam allodialia. 68. n. 4. Dum modò ſita ſint in uno & eodem loco. 68.n.5

Res in feudum data dici nequit, quando in tota ſcriptura conceſſionis, nullũ extat verbum, quod rem feudalẽ eſſe innuat. 52. n.7

Res feudalis præſumitur, quando ejus poſſeſſor præſtat ſervitia, in ſignum ſubjectionis feudalis. 74.n.7. Maxime ſi ultra triginta annos illud ita factum conſtet. 74.n.8

Res arreſtata, alienari & reſtitui nequeunt niſi prius oblata & præſtita idonea cautione, de indemni ſervando. 34.n.4.

Res Unaquæque à fine ſuo, & intentione facientis æſtimatur. 20. n.7. In his, quæ fiunt, non tam factum, quam animus & intentio facientis ſpectatur. 20.n.72

Res communis ab uno ex ſociis poſſeſſa, ab omnibus poſſideri cenſetur. 64.n.32

Res ipſa videtur abeſſe illi, cui pretium abeſt. 71.n.7

Res inter alios actæ, ad alios extendi nequeunt. 79.n.11. 84.n.39

Res, quæ ſemel fuit feudalis, etiamnũ talis eſſe præſumitur. 23.n.85

Res aliena pignori dari, aut hypothecæ ſupponi non poteſt. 25.n.36

Res ſub haſta venditas, & res fiſci, itemque pupillares præſenti pecunia diſtrahi oportet. 107.n.6

Res pluris aut majoris precij non eſt, quàm prout emtorem invenit. 76.n.12

Res inter alios acta, tertio non præjudicat. 61.n.38

Res feudalis præſumitur, quod extat in regiſtro bonorum feudalium. 74.n.9. Dum modò illud regiſtrum in archivo cuſtodiatur, & habeatur ceu ſcriptura alicujus archivi. 74.n.10. Maximè ſi concurrat longi temporis poſſeſſio. 74.n.11

Res & facta fortiora eſſe cenſentur ad declarandam hominis voluntatem,

luntatem, quam ipſa verba. 190.n.46
Res ſive bona, quæ debitoris non ſunt amplius, arreſtari, & ſiſti nequeunt. 25.n.3.37
Res qualibet, mobilis præſertim, non feudalis, ſed allodialis & libera potius eſſe præſumuntur. 23.n.68.58.n.169.71.nu.9.77.nu.145
Res futuras exprimi non eſt opus; cum ea, etiam ex indefinita locutione intelligantur. 61.n.8
Res alienari prohibita, non dicuntur propria, ſive jus defuncti. 7.n.16
Res expeditoriæ, & feuda, non imputantur in legitimam. 40.num.6
Res ſpirituales, in univerſum, abſque titulo, nemo poſſidere poteſt. 58.n.104
Res Eccleſiaſticæ in Emphyteuſin dari nequeunt. 85.n.34
Res unaquæque à fine ſuo æſtimanda: ut pote, in quo forma ejus ſpectatur. 58.n.184
Res judicata pro veritate habetur. 79.n.6
Res, quæ uſu conſumuntur, citra alienationem inutiles ſunt, quæ alienatio repugnat naturæ feudi. 71.n.12
Res Sacræ Sanctæ, & religioſæ etiam immobiles, plane ſunt impræſcriptibiles. 58.n.197
Res alicui concedi poteſt, ut poſt certum tempus alij reſtituatur. 3.n.170
Res inter alios acta, alteri nec prodeſt, nec obeſt. 20.n.60.49.n.18
Res Sacræ & religioſæ quare dicantur nullius. 85.n.28
Res ad uſum domeſticum mulieris non deſtinata, ad Geradam quoque non pertinent. 24.n.28
Res bona fide vendita, propter minimam cauſam inemta fieri non debet. 37.n.239
Res etiam generaliter hypothecata, ſi alienetur, jure pignoris obligata manet, & à tertio quoque poſſeſſore revocari poteſt. 1.n.37
Res verbum, vel bonorum inventum cum nota univerſali non recipit aliquam reſtrictionem, 9.n.16
Rei veritatem potius, quam ſcripturam inſpici oportet. 78.n.75
Rei vocabulum generaliſſimum eſt, 9.n.15
Rei diverſi fori nullibi, niſi coram Imperatore, tanquam judice ſuperiore immediato conveniri poſſunt, ne ſcilicet continentia cauſa dividatur, 97.n.7
Rem quamlibet ſua metiri ex origine & cauſa originali, 81.nu.10
Rem feudalem tamdiu retinere licet, donec meliorament a ſolvantur, 23.n.76
Et quidem donec vel unicus nummus deeſt. 23.n.77
Rerum immobilium alterationes iure Saxonico non valent, niſi in judicio fiant, 51.n.2
Rei nulliter donata ex prætenſa donatione nulla poteſt eſſe evictio, 66.n.31
Rei pupillaris, quam lex diſtrahi non prohibet, diſtractio per in integrum reſtitutionem non revocatur, niſi in eo grande damnum pupilli vel adoleſcentis verſetur, 38.n.4
Rei ſuæ quilibet eſt moderator & arbiter, 7.n.51. etiam in abutendo, ibid.n.52
Rem mobilem in feudum dans vel accipiens, non obligatur, qui fidelitatem dantis vel accipientis domino juravit. 71.n.14
Rem pro debito oppigneratum retinere licet adverſus eum, qui ſolvere tenetur, etiamſi pignus non valeat, 10.n.3
Rem quamque ſua metimur origine. 83.n.63
Rei pupilli diſtracta, quam lex diſtrahi prohibet, diſtractio per integram reſtitutionem non revocatur, niſi grande damnum pupilli, vel adoleſcentis verſetur. 37.n.241
Rebus ſuis legem imponere quis poteſt, quam vult, 7.n.53
Reſpublica comparatur pupillo, 74.n.36
Reipublicæ expedit ultimas defunctorum voluntates ſortiri eventum. 15.n.33
Reipublicæ pernitioſa eſt ſubtilitas, quæ ultimæ voluntates ſubvertuntur. 15.n.34
Reipublicæ intereſt ſuprema hominum judicia ſuſtineri, & exitum habere. 5.n.28.115.n.28
Reſpublica non præjudicat factum anteceſſorum, 74.n.47
Reipublicæ intereſt dotes cum omni cauſa, cujuſmodi eſt donatio propter nuptias, mulieribus eſſe ſalvas, 79.n.36
Reipublicæ intereſt, ut voluntates teſtatorum executioni mandentur, 37.n.85
Reipublicæ intereſt, ut familiarũ dignitas ſit ſalva, 15.n.91.111.n.7
Reiteratio operatur, ut ſub diſpoſitione comprehendantur diſsimilia & majora expreſſis, abſque ulla reſtrictione, 27.n.45
Relatio qualibet inter duo eſt: nunquam in uno tantum, 21.n.21
Relatum cum omnibus ſuis qualitatibus in referente eſſe intelligitur, 84.n.51
Relatorum uniformis & eadem eſt natura ratio & conditio, 63.nu.22
Relativum intelligitur reſtrictivè poni ad præcedentem ſermonem generalem, cum contextus orationis eſt continuus, 50.n.7
Relativum ſine copula reſtringit, quando ei aliquid adjicitur, quod non competit cuilibet de genere præcedenti, 50.n.8
Relativum QVOD, vel QVÆ, adjectum incerto corpori facit conditionẽ, 50.n.9. Et proinde intelligitur, ſi res extiterit, 50.n.10
Relictis patrum ſepulchris poteſt quis per electionem ad nova loca ſe & ſuos transferre. 58.n.118
Religioſa non deducuntur in judicium familiæ herciſcundæ, cum in illud non veniant obligationes, ex quibus ſingulis competit actio, 58.n.37
Remiſſio iuris in effectu eſt quædam donatio, 1.n.31.23.n.26
Remiſſio & renunciatio nunquam præſumitur, niſi probetur, 1.n.25. Et quidem evidentius ac per probationes arctiores, 1.nu.26
Remittentibus expreſſe vel tacite ius ſuum non eſt permittendus ad id regreſſus, 28.n.41.32.n.51
Remittere eſt dare, 20.n.113
Remoto conſequente cenſetur etiam antecedens eſſe remotum, 13.n.28
Remotiores æque ſunt agnati, & in poſſeſſione, vel quaſi agnationis, ut proximiores, 67.n.11
Renovatio nihil novi iuris tribuit, ſed id, quod invenit, fovet ac confirmat. 25.n.27. nec etiam vetus tollit, aut immutat. 23.n.28
Renovatio ſemper intelligitur facta cum iiſdem qualitatibus & conditionibus, quas prima habuit, 23.n.55
Renuncians alicui revidetur. 20.n.112
Renuncians in dubio omni ſuo iuri renunciaſſe cenſetur, 20.n.49. Maxime ſi renunciatio ex actu neceſſario inferatur, 20.n.50
Renuncians iuri ſuo illud repetere nequit, 64.n.51
Renunciantis mentem atque intentionem cumprimis ſpectari, & exinde renunciationem reſtringi oportet. 20.n.124
Renunciare iuri ſuo cuilibet licet. 3.n.23
Renunciare iuri aut privilegio ſuo nemo præſumitur. 81.n.55
Renunciatio ex acceſſorio conſenſu dependens, eſt ſtricti iuris, & in ea non veniunt, niſi quæ verbis palam exprimuntur. 20.n.119
Renunciatio eſt facti. 20.n.102
Renunciatio non præſumitur, niſi manifeſte probetur ab eo, qui illã innuitur, 20.n.103
Renunciatio probanda evidenter, & per probationes arctiores. 20.n.104
Renunciatio ex actu aliquo etiam proximo non inducitur, niſi de ea expreſſe agatur. 20.n.105
Renunciatio cenſetur in dubio facta, contemplatione illius, cui fit. 20.n.125
Renunciatio limitate & tantiſper facta, ad perſonas expreſſas duntaxat reſtringitur. 20.n.126
Renunciatio ad ignorata, vel non cogitata, minimè extenditur. 20.n.127
Renunciatio ſui juris nunquam præſumitur, quia facti eſt, nec veriſimilis. 78.n.42.43
Renunciatio etiam ex actu aliquo proximo non inducitur, niſi de ea expreſſe agatur. 78.n.44
Renunciatio habet vim pacti perſonalis, quando fit contemplatione perſonæ. 32.n.14
Renunciatio facta reſpectu rei nocet in perpetuum renuncianti, & ad illam rem renunciatam, non habetur regreſſus. 32.n.15
Renunciatio nunquam admittenda, ubi alijs conjecturis locus eſſe poteſt. 20.n.110.78.n.45
Renunciatio eſt quædam donatio & dilapidatio. 20.n.111

Renunciatio eſt ſtricti juris, & eam ſemper recipit interpretationem, qua vel non facta creditur, vel ſaltem renunciantis minus præjudicatur. 78.n.89

Renunciatio ubi apparet, non cenſetur quis id animo perdendi ſui juris feciſſe. 78.n.46

Præſertim ubi grande aliquod damnum vertitur. 78.n.47

Renunciatio ex tacitu ritate non inducitur, ſed requiritur conſenſus expreſſus. 78.n.53

Renunciatio generalis non ſufficit, ſi pluribus renunciandum ſit beneficiis, juriſque remediis. 20.n.116

Renunciatio iſta colligitur ex eo, ſi maritus id, quod lucrari debebat, reſtituere promiſit. 3.n.26

Renunciatio generalis non extenditur ad futura. 64.n.8

Renunciatio, ſive remiſſio juris ſui nunquam conjecturanda niſi ubi ea verbis ſpecificis exprimitur. 27.n.158

Renunciationis excludenda ergo, omnis præſumtio & conjectura, quæ alias capi poteſt, ſufficit. 20.n.109

Renunciationis natura eſt ut ultra perſonas expreſſas, & caſus ſpecificatos, non extendatur, nec quoad alios præjudicet, ſi cum uno facta fuerit. 20.n.122

Renunciationes verbis expreſſimis fieri oportet. 20.n.115

Renunciationes ſunt ſtricti juris, & ſtricte accipienda. 64.n.6

Renunciationes ſunt odioſa, & contra eas judicandum. 78.n.49. 20.n.29

Renunciatio ſemper & ubique animum & conſenſum renunciantis præſupponit. 78.n.50

Repetitio illa non tantum iure approbata, ſed & privilegio prioritatis, & retentionis munita eſt. 41.n.23

Reſciſſo principali, reſcinditur & id, quod ei annectitur. 115.n.62

Idque vel maxime eo caſu, ubi in principali & acceſſorio eadem militat ratio. 115.n.62

Reſcriptum Alexandri III ad Epiſcop. Papienſ. 6.n.24

Reſcripti impetratio non valet, lite pendente. 106.n.71

Reſcripta imperatoria duorum ſunt Generum pro diverſitate ſupplicantium. 106.n.64

Reſcripta privilegiaque in dubio ſecundum tenorem ſupplicationis intelligenda ſunt, maxime ſi conceſſio per expreſſum ad petita ſeſe referat. 59.n.93.106.n.81

Reſervatio dominij directi eſt ſpecialis differentia inter feudum, emphyteuſin & bona cenſitica. 74.n.18

Reſervatio cenſus ſimplicem arguit ſuperioritatem, non dominium, 74.n.22

Reſervatione jura excipiuntur illius, cui per immiſſionem præjudicari poterat. 16.n.14

Reſiduum debitorum tutor reſtituere tenetur ex officio & obligatione, quæ inter ipſum & pupillum vi muneris tutelaris exſtit. 44.n.35

Reſignatio alias appellatur ceſſio, ſive die Aufflaſſung/ 51.n.6

Reſpondetur ad contraria, quod pecunia ex feudo vendito acquiſita feudalis ſit, & ad ſucceſſores feudi pertineat, remiſſive. 71.n.59

Reſponſa prudentum, vt ſunt Beſcrminis Vrtheil/ *magnum habent præjudicium, ſi proferuntur ab illis, qui poſtea in prima vel ſecunda inſtantia futuri ſunt iudices.* 88.n.47

Reſponſio ad l. quoties. C. de donat. 3.n.150

Reſtitui nunquam poteſt minor, niſi læſio intervenerit. 35.n.22

Reſtitutio ante omnia fieri non debet, quoties notorius defectus proprietatis obſtat agenti, vel præſumtio juris aut im commune eſt contra illum, qui eſt ſpoliatus. 58.n.227

Reſtitutio conceſſa minori, prodeſt quoque majori in individuum. 53.n.15

Reſtitutio etiam tutoribus minorum indulgenda eſt. 53.n.4

Reſtitutio minori beneficio ætatis conceſſa majori non prodeſt, nec ei communicatur invito adverſario. 53.n.5

Reſtitutio fratri ex capite minorennis ætatis adverſus dotem exceſſivam ſorori datam non competit, niſi frater iſte propterea in grave damnum incideret. 57.n.24

Reſtitutio impeditur, quod fratres minores actum promiſſionis à reliquis factum approbarunt in eadem minori ætate. 37.n.231

Reſtitutio in integrum contra bona fide & juſto titulo ementem quomodo & quatenus detur. 76.n.3

Reſtitutio non datur, ſi minor cum damno alterius locupletetur, & in lucro verſetur. 37.n.15

Reſtitutio in integrum contrà bona patris ratione debiti non ſoluti iudicis iuſſu vendita, minori non datur. 76.n.7

Reſtitutio in integrum, quæ competit fratri, conceditur etiam alijs fratribus in communi viventibus. 12.n.3

Reſtitutio peti nequit, quando minor major factus actu aliquo ratum habuit. 37.n.64

Reſtitutio in integrum modicum tantum intereſſe alleganti non datur. 76.n.16

Reſtitutionis imploratione executio non ſuſpenditur, non tantum, quando adverſus ſententiam, vel rem iudicatam, petitur reſtitutio, ſed etiam quando petitur reſtitutio adverſus inſtrumentum. 37.n.176

Reſtitutionis concedendæ cauſa eſt, cæteris paribus, litis & ſumtuũ periculum. 37.n.20

Reſtitutionem in integrum adverſus tertium poſſeſſorem petens probare debet, rem jure dominij vel poſſeſſionis ad ſe pertinere. 76.n.15

Reſtrictio aliqua contra literam contractus non admittitur. 27.n.79

Retentio poſſeſſionis favorabilior eſt, quam eius acquiſitio. 61.n.59

Retentio favorabilior eſt, quam petitio ſive actio. 78.n.31

Retentio illa adeo favorabilis: vt etiam contra executionem ſententiæ concedatur. conſ.1.n.3

Retentio facilius conceditur, quam petitio ſive repetitio. 13.nu.16. 72.n.41

Retentio illiquidi datur, propter illiquidum, ut ſcilicet liquidetur. 17.n.54

Retentio quæ jure hypotheca nititur, magis privilegiata eſt, quam compenſatio. 17.n.55

Retentio eſt ſpecies quædam compenſationis. 17.n.28

Retentioni regulariter non eſt locus, niſi ubi lex illud expreſſit. 27.n.26.78.n.39

Retinere ſæpe quis poteſt id, quod poſſidet, quod alias agendo conſequi non poſſet. 13.n.17

Retineri poteſt id, quod peti alioqui nequit. 78.n.28

Reviſio tanquam peculiare remedium à ſupplicatione diſtinguitur. 77.n.150

Reviſio quando, quomodo, quouſque, & in quibus caſibus admittenda ſit. 77.n.151

Reviſionis definitio tradita remiſſive. 77.n.147

Revocatio noviſſima attenditur, licet per ſcripturam non probetur, modo alijs rationibus doceri poſſit. 36.n.77

Revocatoria feudi fruſtra experitur, qui ex legitima cauſa, jus ſimultaneæ amiſit. 23.n.29

Ius ſemel conſopitum difficulter reviviſcit. 23.n.30

Reus audiatur cum ſuâ exceptione, quam in continenti probatam habet, ut potius ſic iura ſua ſerventur intacta, quam poſt vulneratam & afflictam executione cauſſam novo remedio locum facere cogatur. 95.n.21

Reus iurare nolens de confecto inventario, in ſuſpicionem expilatæ hereditatis, iure incurrit. 97.n.36

Reus læſæ maieſtatis, de jure civili non capitur, niſi legitimis præcedentibus indicijs. 86.n.18

Reus & actor, parem culpam & delictum, circa idem compenſant, & mutua compenſatione tollunt. 34.n.10

Reus de poſſeſſione ſua non ejiciendus, priuſquam lis finiatur. 98.nu.16

Reus ob delictum, ex quo pœna corporis non infligitur, carceribus, aut arreſto non mancipatur. 86.n.20

Reus excipiendo fit actor atque exceptionem ſuam probare tenetur. 58.n.66

Rex, vel Princeps mandans, confirmans, vel concedens aliquid contra id, quod ipſe obſervare tenetur, præſumitur circumventus: & ideo talis confirmatio non valet. 116.n.42

Rex vel dominus, non ſit deterioris conditionis, quam ſubditus vel vaſallus. 116.n.58

Ripæ & earum vſus eſt publicus, ſicut fluminum & maris. 106.n.53

Rogatio teſtium extrinſeca, ſcriptura autem intrinſeca ſcripti teſtamenti ſolemnitas eſt. 20.n.6

Romanum imperium nullum feudum in Archiducatu Auſtriaco obtinet, niſi in ſpecie id ab Archiducibus Auſtriacis recognoſcat. 118.n.15

S

SAcra Scriptura Reges nutricios, & reginas nutrices Eccleſiæ pronunciat. 85.n.6
Salutare appellationis beneficium iura gravato concedunt, uti & querelam nullitatis. 95.n.1
Sanctio pragmatica, quoad ordinandum proceſſum, præciſe ad unguem venit obſervanda. 93.n.2
Satisdationem etiam in mere executivis præſtari oportet. 78.n. 107
Schedula ſive ſcriptura privata teſtatoris declarat ejus voluntatē. 15 n.62
Schedula privata continens diſpoſitionem patris inter liberos, ſine teſtibus, probat voluntatem patris inter liberos & ſuſtinetur. 15 n 45
Schedula reperta in ciſtula patris, continens diviſionem bonorum inter filios, fidem facit, ſi manu patris ſit ſcripta, vel ab eodem ſubſcripta. 15 n.46
Scheda in arca patris reperta diſpoſitionem inter liberos continens, vim ſuam obtinet, quamvis alioquin nec lecta, nec publicata ſit. 15.n.112
Quod ita ſe habet, quando à liberis ſcriptura patris agnoſcitur. 15.n.113. Vel quando adeſt liberorum confeſſio. 15.n.114
Scriptura privata, contra ſcribentem, ſine ſubſcriptione teſtium, plenè probat. 17.n.38
Scriptura privata, non ſolum contra ſcribentem probat, ſed & contra omnes habentes cauſam ab eo. 17.n.39
Scriptura privata, quæ dependet à contractu antecedenti valido & legitime probato, plenam probationem facere ſolet. 1.nu.190.3.n.190
Scriptura ſive voluntas patris, ſive etiam diſpoſitio & iudicium quodcunque duobus ad minimum teſtibus probari debet. 15.n 116
Scriptura privata ex defectu ſolemnitatis fruſtra impugnatur. 1.n. 188.3.n.188
Scriptura privata contra tertium nihil probat. 79.n.4
Scriptura quod non docet, nec nobis dicendum. 7.n.29
Scriptura privata habetur pro imperfecta. 5.n.13
Scriptura patris ſi abnegetur, duobus teſtibus probanda eſt. 15.n.115
Scriptura per patrem ſcripta creditur, licet lecta vel publicata non fuerit. 15.n.47
Scripturis perfunctorijs & ſchedis, quantumvis ſcribens fuerit mercator, nulla planè adhibenda eſt fides. 17.n.14
Quando ſuper aliquo contractu non fuit confectum inſtrumentum ſubeſt ſuſpicio illum contractum non fuiſſe. 17.n.15
Scripturis perfunctoriis nulla habetur fides. 5.n.15
Scriptum ſive conſignatum aliquid eſſe à notario non ſufficit, niſi & in formam publicam redactum fuerit. 5.n.14
Secundæ nuptiæ fœminis permittendæ, ut à luxuria, & prohibita Venere ſibi temperent. 111.n.16
Pro affirmativa ſequuntur rationes & argumenta. 111.n.17
Non nuptiæ ſecundæ. ſed liberi exiſtentes prædictarum pœnarum cauſſa ſunt, nec tam ipſi, quam neglectus eorundem in animo matris ſecundum maritum nubentis exiſtens. 111.n.18
Deciſio in contrariū adducta, ex jure divino deſumta 111.n.19
Subſequentes cauſſæ, ob quas ſecundis nuptijs pœna imponitur. 111.n.20
Valerius Max. de nuptijs ſcribens, ait, multorum matrimoniorum experientiam, quaſi legitimæ cujuſdam intemperantiæ ſignum eſſe. 111.n.21
Dictum Plutarchi in problem. itemque exemplum Muſcovitarum de ſecundo matrimonio: cum annexa conſtitutione quadā, cujus meminit Harmenop. 111.n.22
Determinatio iuris canonici, quod eo de jure reiteratis nuptijs ſentiendum. 111.n.23
Refutatio dubitandæ rationis, ex natura fœminarum deſumta. 111.n.24
Ampliationes & limitationes hujus materiæ, cum ſimilis rationis identitate. 111.n.25
Menander, Nullum maius malum noverca, ait, & Horatij ſcitum de novercalı odio. 111.n.26
Charundas Sibaritis legem tulit, ut qui liberis novercam ſuperinduxiſſet, à conſilio Senatus & patria ſubmoveretur. 111.n.27
Secunda ampliatio, ubi hujus l. 3. C. de ſec. nupt. diſpoſitio ſimiliter in avo & avia obtinet. 111.n.28
Tertia ampliatio de ſecundis & ſequentibus nuptijs. 111.n.31
Quarta ampliatio annectitur. 111 n.32
Quid brevi manu donatum cenſetur. 111.n. 33
Quinta ampliatio, reliquis ſubiecta. 111.n.34
Mulier per ſecundas nuptias uſumfructum, ſub viduitatis conditione relictum amittit. 111.n.35
Sexta & Septima ampliatio: adiuncta limitatione prima. 111.n.36
Limitationis ſecundæ & tertiæ ſubiectio. 111.n.40. Huius quæſtionis mens & ſententia Iuſtinianı concluſive. ibid.n.41
Secundæ nuptiæ iure divino non ſunt prohibitæ. 111.n.1
Secundum naturam eſt, commoda cujuſque rei, ſequi eum, qui onera ſive incommoda ſuſtinet. 58.n.119
Secundum inveſtituram primam reliquæ interpretantur. 23.n.51
Quod procedit, etſi poſteriores à primæva diſcrepent, vel contrarium diſponant. 23.n.52
Semiplena probatio ſufficit, & in ſupplementum mulieri probanti iuramentum defertur, ſe dediſſe dotem. 80.n.21
Semper facienda interpretatio, ut actus valeat potius, quam pereat. 3.n.94
Semper in ſtipulationibus & contractibus id ſequimur, quod actum eſt, aut quod uſus approbavit. 101,n.11
Semper præſumitur in meliorem partem. 17.n.31
Semper facienda eſt interpretatio, ut evitetur præſumtio remiſſionis. 1.n.28
Semper attendendum venit, quod eſt principalius. 39.n.71
Semper in dubio intelligitur donatio inter vivos eſſe facta. 45.n.26
Sententia nihil aliud eſt, quam declaratio iuris ex partium propoſitionibus. 16.n.20
Sententia ferenda pro eo, qui poſſeſſionem ſuam, melioribus rationibus confirmavit. 58.n 221
Sententia, quæ decernitur, mulierem ratione dotis & dotalitij, alijs creditoribus præferri, in bonis mariti. 41.n.62
Sententia, quæ in rem iudicatam tranſijt, pro veritate habetur. 39 nu. 10
Sententia lata, reſque judicata, etiam Imperatori præiudicat. 106. n. 55
Sententia, in poſſeſſorio, qualis eſſe debeat. 58.n.104
Sententia, in rem iudicatam tranſiens, jus facit inter partes. 39.n. 46
Sententia pro actore non ferenda, ſi probet titulum iuniorem, aut quocunque alio modo inferiorem titulo, quem pro ſe, & poſſeſſione ſua, habet reus. 58.n.228
Sententia lata contra ſubditum alicujus, vel ejus vaſallum domino ſcienti nocet, non tantum quoad poſſeſſionem, verum etiam quoad proprietatem. 106.n.57
Sententia æqualitati inter liberos conſervandæ favens, in dubio tenenda eſt. 37.n.207
Separatorum, ratio quoque ſeparata ſtatuitur. 75.n. 28.82.n.32 58.n.177
Sepeliens in alieno, ſine conſenſu Rectoris iſtius Eccleſiæ iniuriarum tenetur. 58.n.132
Sepulchra hereditaria ſunt, quæ quis peculiariter ſibi, heredibusque ſuis conſtituit: vel, quæ paterfamilias, iure hereditario acquiſivit. 58.n.244
Sepulchra per alium non debent aperiri: nec alius in ijs eſt ſepeliendus domino invito. 58.n.131.246
Sepulchra vel ſunt hereditaria, vel familiaria. 58.n. 240
Sepulchrum ab avo conſtitutum pro hereditario ſive familiari habetur maxime in dubio, quando ex ordinatione defuncti, vel ex inſcriptione ſepulchri nihil apparet. 58.n.251
Sepulchrum venditum non dicitur, vendito eo, quod eſt intra certos fines. 58.n 46
Sepultura non omnis fit iure, ſed & quædam non iure, id eſt, permiſſione, ſine juris neceſſitate. 58.n.162
Sepulturam ſibi quis eligere poteſt, etiam in loco, ubi alteri jus pa-

tronatus competit. 57.n.9.58.n.29
Sepeliri quis debet in ſua parochiali, vel in ea potius Eccleſia, in qua, maiorum ipſius, ab antiquo ſepultura extitit. 58.n.14
Sepeliri quis poteſt in aliquo loco ex conceſſione gratioſa. 58.nu. 158
Septem teſtes præter notarium in teſtamento requiruntur. 21.n.58. Maxime verò in teſtamento cæci. 21.n.59
Idem eſt in teſtamento ejus, qui ex morbi acerbitate vel literarum imperitia teſtamentum ſcribere nequit. 21.n.60
Sequentia determinant præcedentia, quando hæc ſunt obſcura & generalia, illa vero determinata. 64.n.64
Sequeſtratio, quæ odioſum remedium dicitur, pendente lite fieri prohibetur. 98.n.15
Sermo generalis & indefinitus non trahitur ad futura, quando reſultaret inde præjudicium aliquod. 27.n.179.84.n.64
Servitia domino debita, ob defectum ſumtuum, vaſallus difficulter præſtat. 72.n.38
Servitia ſunt de natura feudi. 84.n.20
Servitia ex natura feudi debentur, licet in feudi conceſſione ſive inveſtitura nulla eorum facta fuerit mentio. 84.n.21.64
Servitia ad eſſentiam feudi neceſſaria non ſunt. 84.n.12
Servitia ſecundum feudi naturam, videlicet ex debito, & non precario facta eſſe intelliguntur. 84.n.44
Servitia feudalia dici nequeunt, niſi & res ſit feudalis. 74.n.15
Servitia præſtantur in compenſationem feudi & redituum inde percipiendorum: ac in recognitionem dominij directi penes inveſtientem remanentis. 84.n.27
Servitia illa debentur, quæ cæteri ejuſdem conditionis & regionis vaſalli præſtare ſolent. 84.n.24
Servitia & onera realia etiam ex allodialibus hodie debentur. 74. nu.31
Servitus prædialis promitti vel conſtitui poteſt ei, qui nondum habet fundum vicinum. 27.n.86
Servitus libertati contraria, & præjudicij maximi. 27.n.142
Servitus fundum ſemper & perpetuo comitatur. 27.n.143
Servitus nunquam impoſita cenſetur, niſi probetur, aut verba conceſſionis idipſum clare importent. 27.n.144
Servitus prædialis, non niſi ab prædio ipſi quæſita, ſubſiſtere poteſt. 27.n.88
Servitus eſt odioſa, & contra ius naturale. 27.n.104.58.n.105
Servitus dominanti fundo ſemel acquiſita, ſemper eadem, cum fundo remanet nec variatur. 27.n.166
Servitus, velut umbra corpus, fundum perpetuo ſequitur: & ad illos tantum devolvitur, qui ratione iuris contractus, & primæ obligationis extiterunt. 27.n.167
Servitus regulariter non præſumitur. 58.n.105
Servitus acquiri poteſt futuro quoque ædificio. 27.n.84
Servitutis conſtitutio, ſive productio actualis nihil aliud eſt quam ejus impoſitio in fundo ſerviente. 27.n.89
Et in prædio dominante acquiſitio. 27.n.90
Servitutis cauſa, titulus, adeoque forma eſt illa conſtitutio. 27. n.91
Servitium ex deputatione quaſi onus rei eſt. 84.n.62
Servitute ſimpliciter & indeterminate conceſſa, ejus terminus, ſive determinatio, ſumitur ab uſu ejus, cui quæſita eſt. 27.n.77
Servitute indeterminate conceſſa, uſus ſervitutis conſtituta dicitur. 27.n.78
Servitute, vel iure paſcendi, in fundo alieno, ſimpliciter conſtituto, omni pecore cuiuſcunque generis paſcolari licet. 27.n.82
Servitutes fundi conditionem deteriorem reddunt: eumque ſemper & perpetuo comitantur. 27.n.165
Servitutes habentur ſtricti iuris. 27.n.103
Servitiorū præſtatio eſt ex præcipuis feudorum effectibus. 84.n.60
Quod adeo verum ut etiam ſuperiorem non recognoſcens, ab inferiore feudum poſſidens ille ſervire cogatur, ſaltem per ſubſtitutum. 84.n.61
Servitiorum obligatio perſonæ vaſalli inhæret, ut etiam executione & immiſſione in feudum facta, ipſemet ea præſtare debeat, non creditor, qui immiſſionem impetravit. 84.n.25
Quod ad pignus conventionale quoque extenditur. 84.n.26
Sex neceſſaria requiſita, ut litis pendentia per citationem inducatur. 105.n.27
Sexus in homine quatenus à Iureconſulto conſideretur. 110.n.3. Vſus hujus diſſertationis primarius, cum quæritur, homo unde nominetur, indicatur. ib. n. 4. Secundus uſus ad probandum, quod fœmina Iureconſulto propriè ſit homo. ibid.n.6
Sexus maſculinus, ſi eſt honoratior fœminino: magis etiam honoratior eſſe in ſucceſſione debet. 115.n.96
Significatio ea præferri debet, quæ plenior & uberior eſt. 26.n.6
Si ea neceſſitas non exigit, patria tamen non remittit. 84.n.35
Si legatum alij, legato univerſali non continetur, utique à contrario continebitur id, quod alij legatum non eſt. 9.n.24
Si ex privilegio onus ab initio impoſitum procedente tempore iniquitatem continet, officio iudicis eſt ſuccurrendum. 117.n.29
Si teſtator leget centum filiæ, cum nupſerit, certum eſt, quod pro dote intelligatur dediſſe. 36.n.64
Si iuravi te defendere contra omnem perſonam: vel fieri procuratorem contra omnem perſonam, non venit univerſitas vel Reſpublica: quia fit interpretatio ſtricta, abſque iuris fictione. 116. n.45
Si pares ab utraque parte ſint probationes, præferenda eſt illa, quæ pro dote militat. 80.n.19
Si ſoli Principis aſſertioni in condemnando ſtandum, quid conſequens. 109.n.30
Si quis uno, vel altero tantum actu uſus ſit, illi & duntaxat acquiſiti ſunt reliquorum exercitio apud eum manente, contra quem præſcriptum eſt. 2.n.17
Si æs alienum urget, etiam prædia minorum, quæ ſub tutela vel curâ ſunt, diſtrahere conceſſum. 85.n.22
Si quid ſub conditione factum, ante omnia conditionem impleri oportet, ut actus ſuſtineatur. 25.n.29
Si fratres renunciant fideicommiſſo communi, & unus illorum eſt minor tum ejus reſtitutio prodeſt etiam reliquis. 53.n.10
Si duo ſint fratres, inveſtituram petere negligentes, & unus ſit maior, alter minor, ille inſimul hujus reſtitutione fruitur. 53.n.11
Si filius poſt mortem uxoris, vel ſub aliqua conditione, heres fuerit inſtitutus, eo caſu, mater non eſt alimentaria, ſed uſufructuaria verè, & ad integrum & formalem uſumfructum merito admittitur. 75.n.23
Si teſtator in ſcriptis teſtamentum facere cœperit, & in ſcriptis teſtamentum involverit, morte autem præventus, illud non abſolverit, quoad ſolennitates teſtamentum iſtud nihilominus ſuſtinetur, & legata ex eo debentur. 15.n.59
Si princeps de delicto alicuius aſſerat, deque eo ſibi ex viſu conſtare dicat, an hoc ad condemnationem rei ſufficiat? remiſſive. 109. n.26
Si teſtator leget centum filiæ, cum nupſerit, intelligitur dediſſe pro dote. 37.n.38
Si res certa lege tradita ſit, eique non pareatur, præſcriptis verbis actio ex auctoritate juris competit. 107.n.16
Si vero res ad ſecuritatem crediti pignerata, non ad vendendum ſit data à debitore Creditori, ad ſimilitudinem actionis præſcriptis verbis in factum ex æquitate agitur. 107.n.17
Si actus, vitio materiæ non valet, ut agitur, nec alio modo valere poteſt. 71.n.19
Si ex inſtrumento novationem factam non eſſe appareat, tunc ad triginta annos venditor ad reſidui pretij ſolutionem, vel rei reſtitutionem etiam realiter agere poteſt. 107.n.38
Si quis probaverit, non occidendi animo hominem à ſe percuſſum, remiſſa homicidij pœnâ mitius puniendus venit. 103.n.4
Si teſtator vocat agnatum ſuum proximiorem incertum, ex tempore conditionis eventus, quo hereditas defertur, certificatio pendet. 82.n.5
Si arreſtum indebite, & aliter, quam oportet, factum ſit, omnia prorſus corruunt, & ipſo iure nulla ſunt. 25.n.42
Si homicidium non fiat deliberato animo, & ex propoſito, ſed ex improviſo, in rixa, tunc pœna ordinaria l. Cornel. de ſicar. locus non eſt. 94.n.3
Si quis deceſſerit, non electa ſepultura ſepeliri debet in ſepulcro majorum ſuorum, etſi jus patronatus non habeat. 57.n.10.58.n.15
Si una linea extincta, feudum reliquis deferatur, omnes æqualiter ſuccedunt, nulla gradus prærogativa obſervata: ut quidam docent ſed

cent: ſed iuri conſentaneum non eſt. 67.n.53

Si ex conſuetudine, vel ſtatuto loci, maritus lucretur dotem, poſt mortem conjugis, exiſtentibus liberis, in dubio detrahenda prius eſt legitima liberorum. 41.n.26

Si quis aliter verſetur, in re aliena, quam in re propria, in dolo eſt. 34.n.17

Sibi imputet, qui legem contractus non dixit apertius. 59.n.49

Sicut pater & mater, fratres defuncti excludunt: ita etiam avia, avus & proavus præferuntur fratribusque vtrinque defuncto conjunctis. 21.n.20

Sicut defunctus ſe obligavit tanquam fidejuſſor, ita erunt obligati & heredes. 104.n.5

Sicut condere & interpretari legem: ita & interpretatio privilegij, & beneficij, ſolius eſt Principis. 116.n.57

Similes caſus, ſimili iure decidi debent. 6.n.16

Similium eadem eſt ratio, idemque judicium. 6.n.17.82.n.87

Simulatè conceptum nihil operatur, & perinde eſt, ac ſi dictum, ſcriptum, vel appoſitum non eſſet. 78.n.77.78

Simulatum inſtrumentum, & qualibet clauſula, occulte adſcripta, eſt quaſi corpus ſine anima & ſpiritu. 78.n.80

Simulatum inſtrumentum caret viribus, nec meretur nomen inſtrumenti. 78.n.81

Simulatus contractus, cum ex capite multiplicis nullitatis, tum ratione læſionis ultra dimidium merito reyciendus. 89.n.8

Simultanea inveſtitura, ſive ius ſimultanea inveſtitura ex yſdem cauſis, ex quibus vaſallus feudo privatur, amittitur. 100.n.50

Simultanea inveſtitura moribus Saxonum introducta eſt. 32.n.32

Simultanea, quoad inveſtitos, contractui ſocietatis comparatur. 72.n.28

Simultanea Inveſtitura magis ſuſtinetur conſuetudine, quam jure. 23.n.20

Simultanea, ſimile, æquale, & idem jus, omnibus ſimultaneè inveſtitis largitur, non tantum iure Saxonico: ſed etiam iure communi feudali. 72.n.29

Simultanea fratrum inveſtitura, longa conſuetudine vſurpantium ex mutuo paciſcentium conſenſu initium aſciſcens, iuris vigorem aſſumit. 100.n.28

Simultanea Inveſtitura eſt contractus, & revocari non poteſt, niſi cum conſenſu inveſtitorum. 23.n.3

Simultanea per omnia eandem vim habet, quam jus feudi antiqui. 23.n.4

Simultanea eſt pactum de ſucceſſione: & requirit conſenſum poſſeſſoris. 23.n.13

Simultanea inveſtitura ſimultaneè inveſtitis jus ſuccedendi tribuit. 118.n.2

Societas ſine conſenſu domini effici nequit, vt mulier ex feudo dotem repetat, maxime ſi ſucceſſor feudi non ſimul defuncto ſit heres. 39.n.28

Sine lege loqui erubeſcimus. 81.n.48.82.n.30

Sine actione experiri non conceditur. 25.n.48

Societas omnium bonorum, non ſolum expreſſe verbis contrahi poteſt: ſed etiam tacite, per actus ſociales, conſenſum ſocietatis illum indicantes. 64.n.15

Societas eſt quædam fraternitas, in qua non ſemper ſecundum apices juris: ſed ex æquo & bono proceditur. 64.n.34

Societatis emolumentum tranſit in heredes ſocij defuncti. 64.n.35

Societas tacite quoque contrahitur, vel omnium, vel alicujus univerſitatis bonorum. 64.n.36

Societas omnium bonorum, ex hoc ſolo inter fratres contracta præſumitur, ſi poſt mortem patris, diutius ſimul in bonis indiviſis cohabitarint, lucra inter ſe communicarint, & rationes invicem non reddiderint. 64.n.37

Societas largo modo dicitur, in qualibet re communi. 64.n.38

Societas prima eſt, quæ oritur inter fratres, viventes in vna & eadem domo, ad unum panem, & vinum, & lucra communicantes, ſine inventario & rationibus. 64.n.39

Societatis fraternæ effectus eſt, ut, quæ ſunt in ſociorum dominio, invicem fiant communia, abſque alia traditione. 64.n.40

Socij mei ſocius, meus ſocius non eſt. 84.n.57

Solennia teſtamentorum, etiam in teſtamento inter liberos, adeo ſunt neceſſaria, ut eorum defectus illud vitiet. 63.n.17

Solennitas extrinſeca non præſumitur, ſed negata, probari debet, ſaltem per duos teſtes. 70.n.94

Solennitas conſuetudinaria, reliquis concurrentibus, ſufficiens eſt, cum curia intelligat iura. 70.n.6

Solennitatum ratio non patitur, ut alienus actus intercedat in teſtamento. 18.n.45

Solennitatibus requiſitis omiſſis, defectus voluntatis & probationis exiſtit, unde tale teſtamentum ſimulationis & fraudis arguitur. 63.n.18

Solennitatibus arreſti deficientibus, arreſtum pronunciatur nullum. 25.n.25

Solenni teſtamento condito, de alia voluntate, niſi eadem ſolennitate fuerit concepta, & prior revocata, non eſt curandū. 57.n.143

Solidorum computatio quomodo fieri debeat. 3.n.136

Solutio vera & interpretativa æquiparatur. 95.n.14

Solutio probatur præſumtionibus & conjecturis. 49.n.26

Solutio, cum facti ſit, regulariter probanda. 49.n.22

Solutio eo valore facienda, qui lege publica conſtitutus eſt: neque hic valor ad variationem Cambiorum, vel ſimili aliqua autoritate privata mutatur. 114.n.31

Solutio ad eandem ſummam, non ad eundem numerum facienda, quando nominatim aſſignatur, quantum quiſque nummum valeat. 114.n.20

Solutio facienda ſecundum valorem, qui fuit tempore contractus. 114.n.9

Niſi aliud inter contrahentes expreſſè actum ſit. 114.n.10

Solutionis cōjectura oritur, ex nimia dilatione exactionis. 49.n.20

Soluto eo quod debetur, liberatur debitor, & n. ſeq. ſub ſi. 112.n.3

Soluto iure concedentis, ſolvitur etiam ius accipientis. 84.n.36

Solvendo etiam is eſſe dicitur, qui habet nomina debitorum ſaltem exigibilia. 95.n.15

Soror, de ſucceſſione fratris, præ filiabus ejuſdem diſputans, videtur illius mortem captare velle. 8.n.22

Sorori & fratri legitimo debetur hereditas. 46.n.4

Sororibus iam maritatis, quæſtioni de congruitate dotis, amplius non eſt locus: neque habetur ratio majoris dotis conſtituendæ. 37.n.81

Specialis hypotheca, generali prius cedere non cogitur, niſi prius excuſſa generali, tantumque demonſtratum, hanc ad ſolvendum debitum non ſufficere. 96.n.2

Specialis hypotheca, ex intervallo adiecta, generali detrahit, & eam etiam perimit. 16.n.7

Spes ſuccedendi non dicitur eſſe in bonis ejus, qui ſucceſſurus eſt. 19.n.74

Spes ſucceſſionis, in hereditate conſanguinei, improbabilis eſt. 14.n.17

Spes illa in iure, prematura appellatur. ibid.n.18

Spiritualis, beneficialis & Iuriſdictionalis cauſa poſſeſſoria, cauſam proprietatis ſibi habent annexam. 58.n.212

Spoliatus ante omnia non reſtituitur, quando de exceptione dominij ex actis conſtat, nec contra eam Actor proteſtatus fuerit. 58.n.237

Sponſa & uxor, deſponſati & conjuges, idem non ſunt. 6.n.10

Sponſalia ſunt matrimonium initiatum: nuptiæ vero conſummatum. 6.n.12

Sponſalia ſunt mentio, & repromiſſio futurarum nuptiarū. 6.n.11

Stante clauſula, de liberè alienādo, vaſallus diſponere poteſt, in præjudicium agnatorum, in quaſcunque perſonas. 39.n.70

Stante nullitate diſpoſitionis, vel conventionis, pœna exigi nequit. 15.n.218

Stante ſtatuto hoc vel pacto, vt vir lucretur dimidiam dotem extantibus liberis, detrahi prius debet legitima, & reliquum æqualiter dividi. 41.n.44

Statur literis iudicis, atteſtantis aliquid de iis, quæ ad officium ſuū pertinere videntur. 109.n.14

Statuta, etiamſi generaliter loquantur: ſi tamen ſint iuris communis correctoria, & exorbitantia, non generaliter, ſed ſtrictiſſime intelligi oportet. 19.n.104

Digitized by Google

Statuta exorbitantia ita interpretari debent, vt minus, quam fieri poſſit, corrigant ius commune. 19.n.105

Statuta etiam, ex obſervantia, recipiunt declarationem. 27.n.32.
Interpretatio, ab obſervantia ducta, retinetur, ſi tantum aliquando ita obſervatum fuiſſe appareat. 27.n.33

Statuta locorum, perinde ut jus ſcriptum ſervanda ſunt. 89.n.3

Statuta, quantumvis generalia, reſtringenda ſunt, propter æquitatem. 19.n.108

Statuta ita interpretanda, ne contineant iniquitatem. 19.n.111

Statuta non ligant ignorantes, nec illorum ignorantia nocet. 82.nu.76

Statutum & conſuetudo valet, ſi iuſta quadam ſubeſt cauſſa, ob quam ſtatuto vel conſuetudine liberi à ſucceſſione excluduntur. 115.n.69

Statutum excluſivum fœminarum, contra ius commune eſt, & naturalem æquitatem: cenſendumque iniquum ac odioſum. 15.n.212

Statutum verbis univerſalibus & prægnantibus removens appellationem omnem recurſum ad ſuperiorem excludit. 77.n 78

Statutum, vtcunque generale, debet reſtringi & limitari, non ſolum ob cauſam & rationem expreſſam, ſed etiam præſumptam, & coniecturatam. 19.n.107

Statutum generalibus, univerſalibus & geminatis verbis conceptũ, generaliter ac ita intelligi debet, vt omnia comprehendat, nihilque intactum relinquat. 100.n.41

Statutum & conſuetudo paribus paſſibus ambulant. 19.n.95

Statutum prohibens venire contra ſententiam aliquo modo, reſtitutionem, & omnia alia remedia excludit. 77.n.66

Statutum valet, quo, uxore præmoriente, maritus lucratur totam dotem, in præiudicium liberorum primi matrimonij, etiam quoad legitimam. 41.n.19

Statutum loci quo cavetur, ut niſi intra certum tempus creditor petierit debitum, deinceps excludatur, venditori non præiudicat: cum per hoc mala fides debitoris non tollatur. 107.n.46

Statutum, vel conſuetudo, vt ſuperſtes ex coniugibus lucretur omnia prædefuncti mobilia, adeo favore matrimonij ſuſtinetur, vt etiam liberos, & ita multo magis parentes, à petitione legitima excludat. 19 n.113

Statuto diſponente, quod mulier abſque conſenſu propinquorum contrahere nequeat: ſi tamen is contractus vtilis eſſet mulieri, etiam abſque illorum conſenſu valeret. 3 n.117

Statuto fœminas dotatas excludente, teſtator, facta diſpoſitione ſpeciali, præſumitur voluiſſe id, quod vult ſtatutum. 36.n 6

Statuto ſuper lucro dotis non includitur legitima. 41.n.18

Statutorum verba omnia ſui natura ſtrictè interpretanda, ita, vt quam minimum à civili, nedum naturali iure recedant. 41.n.49

Stipulatio alteri facta quo caſu ſubſiſtat. 1.nu.184.3.n.184
In donatione favore libertatis, tertio quæritur actio ex illa ſtipulatione. 1.n.185

Stipulationes ſtricti iuris ſunt, & ſtricte veniunt intelligendæ. 19.nu.2
Quod illis adiunctum eſt eſſentiale, atque ita proprium & inhærens. 19.n.3

Sub- & obreptio committitur, quando quis vel narrat falſa vel ſupprimit vera. 105.n.37

Sub verbis univerſalibus & prægnantibus, etiam ſupplicatio, & alia remedia comprehenduntur. 77.n.90

Sub vulgari ſubſtitutione continentur omnes, per quos inſtitutus heres non fit. 115.n.150

Sub conceſſione generali, comprehenduntur etiam incognita: cum promittentes aliquid verbis generalibus intelligantur, ſaltem in genere cogitaſſe de omnibus. 59.n.96

Sub tutela, aut cura viventes, nullum actum perfectum, ſine curatorum autoritate, gerere poſſunt. 45.n.15

Subditus à Domino caſtri, ad edendum titulum poſſeſſionis ſuæ quam in caſtro habet, cogi nequit. 43.n.12

Subhaſtatio confirmat dominium emtori, contra omnes alios, qui aliquid juris in re ſubhaſtata prætendunt. 1.n.57

Subhaſtationis cauſe, & effectus. 1.n.54

Subhaſtatio omnem evictionem & actionem excludit. 1.n.56

Subinfeudans hoc ipſo, quod ſubinfeudat, vtili dominio ſe abdicat, idque in ſubinfeudatum omnino transfert, ex quo ſubvaſallus dominium quoddam vtile ſubalternatum adipiſci dicitur. 118.n.13. Attamen ratione caducitatis penes ſubinfeudantem civile dominium permanet. n.14.ibid.

Sublata re, tanquam cauſa, & ſubiecto arreſti, ipſum adiunctum, ſive arreſti vinculum collitur & relaxatur. 61.n.43

Subreptionis exceptio ex eo infirmatur, ſi ex certa ſcientia, & cauſſa cognita confirmetur. 108.n.26

Subſcriptio ſine ſigillo meretur fidem & probat, at pro tali inſtrumento in dubio iudicatur. 92.n.21

Subſequentia oſtendunt, quis in præcedentibus fuerit animus. 5.nu.16

Subſtantialia feudi non in ſervitijs, ſed fidelitate potiſſimum conſiſtunt. 84.n.13

Subſtantialibus alicujus contractus remotis, removetur contractus ipſe. 13.n.25

Subſtitutio eſt moribus introducta, favore heredum: Ergo & moribus emendari poteſt. 115.n.157

Subſtitutio eſt ſpecies inſtitutionis. 115.n.147

Subſtitutio licet ſit tacita, vel in caducam reſolvatur: teſtamentum nihilominus ab ea vires aſſumit & ſubſiſtit. 115.n.145

Subſtitutio & inſtitutio reciproca facta intelligitur, in eadem oratione. 64.n.88

Subſtitutio late interpretanda eſt, vt valeat, quatenus conjectura capi poteſt, id teſtatorem voluiſſe. 64 n.71

Subſtitutio reciproca mixta, cum compendioſa, etiam fideicommiſſariam continens: dicitur, quando teſtator dixit ſi quis eorum ſine liberis deceſſerit, alium ſubſtituo: 64.n.2

Subſtitutiones non inducuntur conjecturis: & in dubio fideicommiſſum non præſumitur. 64.n.3

Subſtitutio ſimplex, tacitaque pupillaris, pubertate eorum, quibus facta eſt, mox finitur & evaneſcit. 115.n.113
Niſi brevius tempus, quam quo impuberes anni terminantur, pater huic ſubſtitutioni præfixerit: quo caſu ante pubertatem etiam expirat. 115.n.114

Subſtitutio & fideicommiſſum non præſumitur, niſi extenſio fiat per iuris interpretationem. 64.n 69
Et niſi eadem ſit intentio voluntatis, licet aliqua ſit diverſitas in facto. 64.n.70

Subſtitutionem allegans, & in ea ſe fundans, probare eam tenetur, [illegible] ſemper dici poſſit, ſubſtitutio non loquitur hoc caſu. 8.n.30 115.n.105

Subſtitutiones ita ſtrictè accipiuntur, vt de vna perſona ad aliam non extendantur. 115.n.121: Et de uno caſu ad alium extendi non debent. 8.n.28

Subtilitas, veluti pernitioſa, deteſtanda eſt, per quam teſtamenta condita ab his, qui jus condendi habent, ſubverterentur. 70.n.73.115.n.29

Succedens, in jus dominiumque alterius, vti debet iure ipſius. 5.n.69
Ratio eſt, ne ſit melioris conditionis, quam defunctus, à quo cauſam habet. 5.n 70.83.n 25.84.n.3.58.n.133.134

Succedens non eſt deterioris conditionis, quam defunctus à quo cauſam habet. 8.n.43. Quod obtinet non ſolum in ſucceſſione vniverſali, ſed etiam ſingulari. 8.n.44. Imo & in ſucceſſore feudali. 8.n.45

Succedens in plures partes hereditatis nihilo plus, quoad ius ſuperandi conſequitur, quam ſuccedens in pauciores. 58.n.56

Succedens in ius, & dominium alterius jure ejus utitur. 84.n.5

Succeſſio iure Saxonico ſit ſecundum ſtatuta & conſuetudinem loci. 19.n.100

Succeſſio feudalis ſimilis eſt ei, quæ venit ab inteſtato, in hoc, vt proximis agnatis deferatur. 90.n.11

Succeſſio, ſive hereditas, pacto aut conventione inter vivos dari nequit. 3.n.145. Non ſolum quando de tota, ſed & de quota tantum hereditate actum eſt. 3.n.146

Succeſſionis reſervatio in pactis dotalibus, favore agnatorum & liberorum facta omnino valet. 64.n.82

Succeſſor feudi, etiam ubi pactum, de pretio ad feudi emtionem, de ſtimato certum eſt, intereſſe docere tenetur. & illud plerumque ad minimum reducitur. 71.n.18

Succeſſor

Succeſſor regis pro vna & eadem perſona, cum prædeceſſoribus fictione juris habetur. 59.n.10
Succeſſor nequit interpretari privilegium prædeceſſoris ſui, pro libitu & arbitrio. 59.n.11
Succeſſor concedentis revocandi privilegij poteſtatem non habet ijs caſibus, quibus concedenti privilegium ſuum revocare non permittitur. 27.n.21
Neque concedens, neque ſucceſſor ejus, talem privilegij interpretationem facere poteſt per quam illud perimeretur. 27.n.22
Succeſſor feudi tenetur ex quaſi contractu negotiorum geſtorum, 39.n.89
Quod non in univerſali ſolum, ſed ſingulari etiam ſucceſſore obtinet. 83.n.26. Immo & in ſucceſſore feudali. ibid. n.27
Succeſſor regulariter eſt ejus conditionis, cujus fuit auctor. 110. nu.21
Succeſſori factum anteceſſoris impugnare, conceſſum non eſt. 59. nu.64.65.27.n.71
Succeſſorum proprium eſt, imitari veſtigia prædeceſſorum ſuorum 8.n.46.83.n.28
Sufficit, quod ſimilitudo ſit in eo, ad quod fit comparatio, vel de quo agitur principaliter, licet in tota ipſa re ſimilitudo non fuerit. 82.n.88
Sufficit, ſi quis utiliter, quantum potuit, negotium geſſit, etſi effectum non habuerit. 33.n.24
Sufficit, ſi aſſertioni meritorum quædam veriſimiles conjectura accedant. 4.n.30
Sufficit revera debitum eſſe, cujus cauſa res aliqua retinetur, licet de quantitate debiti nondum ſpecifice conſtet. 17.n.56
Summus Princeps ex pactis, contractibus, & promiſſionibus ſuis obligatur, illa firmiter obſervare, ſive contraxerit cum ſubditis, ſive non. 27.n.58.59.116.n.17
Summus Princeps facere nequit, vt teſtamentum alterius non ſervetur. 5.n.33
Sumtus ſtudiorum cauſa pro filio erogati, non conferuntur jure novisſimo. 40.n.22
Sumtus in elocatione filiæ facti, non conferuntur. 40.n.20
Super poſſeſſorio prius ſententionandum, petitorio interim ſuſpenſo. 58.n.97
Superior ratione ſui intereſſe interveniens reliquos ambos repellit. 117.n.10
Supplicatio integra eſt, etiam ei, qui appellationi renunciavit. 77. n.8
Supplicatio non intelligitur prohibita, licet pacto removeatur appellatio. 77.n.9
Supplicatio ad eundem judicem, qui prius pronunciavit, fieri ſolet, & cauſa coram eodem denuo cognoſcenda eſt. 77.n.126
Supplicationi locus eſt, etiamſi ex qualitate cauſæ, appellatio ſit prohibita. 77.n.7
Supplicationis remedium, pro ſupplicatione generaliter ſumta, ſive recurſu ad ſuperiorem, uſurpatur. 77.n.108
Supplicationis ſpecies non ita accurate obſervantur. 77.n.109
Supplicari adverſus ſententiam poteſt, etſi in inſtrumento, ſive reſcripto, remota ſit appellatio. 77.n.6
Supplicationes à ſententijs latis dupliti modo exhibentur. 77.n.29
Surrogata actio ſapit naturam & qualitatem ejus, in cujus locum ſurrogatur. 19.n.5
Surrogatum ſapit naturam ſui ſurrogati, & idem de illo, quod de hoc eſt judicandum. 71.n.4. & quomodo id intelligendum, remiſſive. 110.n.80.115.n 171. 23.nu.15. Etiamſi ſurrogatum in aliquo diſcrepet ab eo, in cujus locum eſt ſurrogatum. 23. nu.16
Symbolum Alphonſi, pro lege & grege, cum ſententia Themiſtoclis, Zaſij ac B. Gregorij aſſignatione. 85.n.16

T

Tacendo conſentit & probat, ac per contrarium remittit, quod ſibi competebat, præſertim, cum quod agebatur, contradicendo potuerit impedire. 1.n.50
Tacita hypotheca à lege conſtituta, per ſupervenientem expreſſi pignoris conſtitutionem non perimitur, ſed confirmatur. 81.n.16
Tacita inſtitutio viribus ſubſiſtit ſi modo ex verbis, quibus teſtator vſus eſt, bona conſequentia colligatur. 115.n.146
Tacite conſentire nemo intelligitur, quando de ſuo præjudicio agitur. 83.n.73
Tacitus domini & agnatorum conſenſus ſufficit, vt vaſalli diſpoſitio valeat. 23.n.92
Tacitus Creditoris conſenſus, ex præſentia & ſcientia alienationis reſultans non tollit pignus: neque eo ipſo ſibi præjudicat. 1.n.18
Tacitus populi conſenſus requiritur ad inducendam conſuetudinē. 88.n 31
Tacitus conſenſus non inducitur in his, quæ tendunt in alicujus præjudicium: ſed requiritur conſenſus verbis vel factis expreſſus. 1. n.20
Taciti & expreſſi eadem vis, idemque judicium. 1.n.75.83.n.7
Temerarius litigator in expenſas condemnatur: quod & de temerario arreſtante intelligendum. 86.n.23
Templariorum ordine olim in Germania extirpato, poſſeſſiones & prædia illorum ordini Ioannitarum, & fratribus Teutonicis adjudicata fuerunt. 85.n.8
Tempus ſubſtituendi pupillariter penes teſtatorem eſt, quod de reſtrictione tantum, non de prorogatione accipiendum. 115.n.115. Adeo, vt ſi major adjiciatur tempus pubertate, nihilominus ea exiſtente, finitur ſubſtitutio. 115.n.116
Tempus non eſt modus inducendæ, vel tollendæ obligationis. 49.n. 6.81.n.42
Etſi tempus per ſe, neque conſtituat, neque tollat obligationem: tamen lege, & pacto caveri poteſt, vt certo ac determinato tempore quid vel fiat, vel finiatur. 49.n.7
Tempus anni & menſis, intra quod renovatio Inveſtituræ petenda, non currit, niſi ſcienti, non autem ignoranti. 82.n.20
Tempus Inveſtituræ petendæ ſui natura eſt vtile, & ignoranti non incipit currere. 82.n.21
Tempus, quod contractum ſequitur, omniaque, quæ in eo eveniunt, non attenduntur. 27.n.136
Tempus intermedium, exactionem duntaxat reſpicit, petitionem vero vel ſolutionem minime impedit. 19.n.35
Quod in diem promiſſum eſt, incontinenti debetur, quamvis ſolutio in diem differatur. 19.n.36
Tempus obligationis limitandæ, & finiendæ cauſa adjectum, non operatur continuationem, contra mentem adjicientium. 49.n.3
Tempus prorogatum, non dicitur idem, quando de præjudicio tertij agitur. 49.n.4
Tempus immemoriale habet vim legis. 57.n.17
Tempus contractus, ſive obligationis, non tam dicitur id, quo contrahitur, quam quo ſolvi oportet. 81.n.43
Tempus immemoriale vim publici & ſolennis inſtrumenti habet. 27.n 38
Temporis immemorialis vis eſt, ut pariat titulum. 27.n.40
Tempore ducentorum annorum omnia jura præſcribuntur, ſi modo adſint cætera præſcriptionis requiſita. 83.n.8
Tempore ſolutionis præfinito elapſo, prorogatio termini fidejuſſores nexu obligationis liberat. 49.n.2
Temporum diverſitatis ratione, quis eſſe poteſt proximior tempore diſpoſitionis, alius tempore ſucceſſionis. 82.nu. 28. Quando in diſpoſitione de proximiore dicitur, filij præmortuorum non repræſentant patrem, ſed excluduntur ab illo, qui eos præcedit in gradu. 82 n.29
Tenor inveſtituræ, ne quidem à ſummo Principe, in præjudicium aliorum poteſt mutari. 23.n.59. Neque etiam poteſt ad alterius præjudicium feudi conditio alterari. 23 nu.60. Immo ne tum quidem, ſi jus alteri ſpe duntaxat competat. 23.n.61
Tenor inſtrumenti, etſi teſtibus probari poteſt, illorum depoſitio paratam tamen non habet executionem. 92.n.10
Tertius non auditur petendo executionem inſtrumenti: contra obligatum executivè: cum ſemper poſſit illi objici: tu non es nominatus in inſtrumento. 12.n.16
Teſtamentum non impletum, & nullum dicitur ſi teſtator, antequam teſtes rogati conveniant, & voluntatem ſcriptam, ſigillo & ſubſcriptione confirment, moriatur. 15 n.133
Teſtamentum ratione voluntatis imperfectum, ne quidem inter liberos ſuſtinetur. 15.n.134
Teſtamentum tale non ſuſtinetur: ne quidem quoad imperfectè diſpoſita ideoque etiam non valet inter liberos. 15.n.135

Digitized by Google

Teſtamentum non procedit, quoties iniquitas & nullitas ejus liquido apparet. 115.n.66
Teſtamenta non valent, ſi in illis condendis non ſit obſervata teſtandi forma, vel jure communi, vel peculiari ſtatuto & conſuetudine loci præſcripta. 115.n.67
Teſtamentum pro lege habetur. 15.n.9
Teſtamentum obtinet executionem paratam. 15.n.10
Teſtamenti tabulæ validæ & ſolennes præſumuntur. 15.n.11
Teſtamentum, per procuratorem actus inſinuari nequit, niſi in conſtitutione procuratoris, ſervata ſit ea ſolennitas, quæ in ultima voluntate requiritur. 70.n.78
Teſtamentum pro parte approbare, pro parte impugnare nemo poteſt: cum actus talis in totum acceptari, vel omitti debeat. 36.n.24
Teſtamentum approbans pro ſe, videtur etiam illud approbare contra ſe. 36.n.25
Teſtamentum paternum inter liberos conditum, non ſubſiſtit, niſi parens æqualitatem, & ſuas viciſſitudines, inter liberos diligenter obſervaverit. 15.n.199
Quod tamen maxime obtinet, ſi iſthæc inæqualitas alicujus ponderis & non leviuſcula fuerit. 15.n.200
Teſtamentum patris inter liberos requirit, ut illud à patre ſit ſcriptum, aut certe ſubſcriptum. 15.n.149
Item, ut ſignificet hanc ſuam eſſe voluntatem ultimam, quam ſcripſit & ſubſcripſit. 15.n.150
Item requiritur adjectio temporis, anni, menſis & dies in ſpecie, quando diſpoſitio illa patris facta fuerit. 15.n.151
Item ut liberis legitimam titulo inſtitutionis relinquat: alias enim, etiam aliis requiſitis accedentibus, tale teſtamentum inter liberos non ſubſiſteret. 15.n.152
Teſtamentum non dicitur quis condidiſſe: quod dixit, Volo teſtari, 15.n.122
Teſtamentum diligenter cuſtoditum in capſa teſtatoris, præſumitur ab eo approbatum, & ideo cuſtoditum, ut omnia in eo contenta obſervarentur. 37.n.140
Teſtamentum morte confirmatum, nulli humanæ poteſtati ſubjacet. 37.n.141
Teſtamentum paternum ratione voluntatis imperfectum, nec ut Codicillus, nec ut donatio cauſa mortis, nec ut fideicommiſſum, nec ut donatio inter vivos, tanto minus ut teſtamentum valet. 15.n.120
Teſtamentum impugnans, ſub prætextu defectus numeri teſtium, vel alterius ſolennitatis, mortaliter peccat. 70.n.61
Teſtamentum coram duobus teſtibus factum, hodie generaliter valet, tam in foro civili, quam Eccleſiaſtico: tam in profanis, quam in piis cauſis. 70.n.62
Teſtamentum ex jure & æquitate Canonica ſuſtinetur, ubi per ſigna & conjecturas conſtat de voluntate teſtatoris. 70.n.63
Teſtamentum in dubio juxta jura ſtatutaria, & privilegia loci conditum cenſetur. 115.n.75
Quin etiam, quando ſtatuta, privilegia, vel conſuetudines corrigunt jus commune, quiſque teſtator voluntatem ſuam cum illis ſtatutis privilegiis & conſuetudine conformem eſſe voluiſſe præſumitur. 115.n.76
Teſtamentum non fit, neque revocatur nuda voluntate. 36.n.11
Teſtamento priori non revocato, præſumitur teſtatorem à voluntate priori recedere voluiſſe. 36.n.12
Teſtamentum jure factum dicitur, in quo ritè & rectè facta ſunt omnia: & è contrario. 21.n.4
Teſtamentum deficit, niſi teſtes rogentur, & ipſi ſubſcribant & obſignent. 21.n.5
Teſtamentum totum deficit, deficiente unâ ſolennitate. 21.n.7
Teſtamentum carens ſolennitate requiſita, incurrit in legis ordinationem, & eſt ipſo jure nullum. 18.n.56
Teſtamentum nuda voluntate non perficitur, excepto teſtamento militis. 15.n.146
Teſtamentum prius Teſtator firmum manere voluiſſe præſumitur, ſi longo tempore, poſt teſtamentum, nativitate poſthumi ruptũ, vixerit, & illud expreſſe non revocaverit. 36.n.15
Teſtamentum patris inter liberos, coram duobus teſtibus duntaxat factum, valet. 15.n.110. Quod obtinet non ſolum in teſtamento in ſcriptis, ſed & nuncupativo. 15.n.111
Teſtamentum militare, ex nuda teſtatoris voluntate ſubſiſtit. 7.n.89
Teſtamentum ſolenne, jampridem confectum, alia legitima diſpoſitione, in ſcriptis facta, mutari debet. 37.n.155
Teſtamentum producere non ſatis eſt, niſi & ſolennitates debitæ in illo adhibitæ, ac præciſe obſervatæ fuerint. 7.n.17
Teſtamentum ad acta in formalibus ſubſiſtere dicitur, ſi illud teſtator ipſe exhibeat, vel per alium offeratur. 70.n.5
Teſtamentum, ante militiam factum, jure militari valet, ſi id teſtator, miles poſtea factus, aperiat, aut ſimpliciter velle ſe teſtamentum illud valere declaret, 7.n.71
Teſtamentum ſecundum formalia ſua perfectum, & rite conditum eſſe debet. 18.n.46
Teſtamentum dicitur eſſe individuum. 70.n.84
Teſtamentum imperfectum eſt, neque valet, ſi teſtator ſcribat Schedam, ut ſit exemplum teſtamenti conficiendi, & morte præveniatur, antequam diſpoſitio illa executa fuerit. 15.n.123
Teſtamentum patris inter liberos valet, licet æqualitas obſervata non ſit, dummodo per iſtam inæqualitatem nullius legitima lædatur, 18.n.29
Teſtamentum apud acta, etiam nullis adhibitis teſtibus, valet. 70.n.18.23.n.133
Teſtamentum apud acta, judicatur idem cum eo, quod fit coram Principe, quod ſubſiſtit propter fidem publicam, etiam ſine teſtibus. 70.n.19
Teſtamentum ſuſtinetur, ubi per ſigna & conjecturas de voluntate teſtatoris conſtat. 15.n.17
Teſtamentum prius perfectum, ex poſteriori imperfecto, rectè interpretatur, quando argumentum ſumitur, ad ſuſtinendam teſtatoris voluntatem. 64.n.58
Teſtamenti verba ambigua etiam ex codicillis imperfectis rectè declarari poſſunt. 64.n.59
Teſtamentum morte teſtatoris confirmatum, nulli humanæ poteſtati ſubjaceat. 115.n.36
Teſtamentum, codicilli, ſive quæcunque aliæ voluntates ultimæ, ſcripturam, de ſui ſubſtantia, non deſiderant. 5.n.44
Teſtamentum patris inter liberos tanti eſt favoris ut valeat, quocunque modo valere poſſit. 18.n.2
Teſtamentum etiam nullum, inducit præſumtionem bonæ fidei. 70.n.69
Teſtam[illegible] legitime & ſolenniter factum eſſe probare cogitur, qui e[illegible] teſtamento vult ſuccedere. 15.n.106
Teſtamentum inter liberos ſolennibus ſuis conſtare debet. 15.n.148
Teſtamentum eſt nullum, ob inſtitutionis perplexitatem. 21.n.43
Teſtamenta ad inſtantiam & perſuaſionem alterius facta, de jure non ſubſiſtunt. 21.n.44
Teſtamentum eſt juris publici, quod pactis privatorum non alteratur. 15.n.158
Teſtamentum inter liberos nullam publicationem deſiderat. 15.n.48. Neque etiam lectionem aut relectionem illius factam non eſſe intereſt. 15.n.49
Teſtamentum ſtatim dicitur perfectum, quando teſtator ſuam voluntatem coram teſtibus aliquibus explicavit. 70.n.46
Teſtamentum factum eſſe per teſtes probatur, quam primum teſtator ſuam voluntatem ultimam perfecte aperuit. 70.n.47
Teſtamentum coram duobus teſtibus, & presbytero factum, ſuſtinetur ex æquitate Canonica. 70.n.48
Teſtamentum ratione voluntatis potius perfectum, quam imperfectum præſumitur. 115.n.144
Teſtamentum inter liberos valet, quantumvis liberi valde inæqualiter in eo heredes fuerint inſtituti. 15.n.82
Teſtamentum an ſtatim dicatur perfectum, quando teſtator ſuam voluntatem, coram teſtibus aliquibus explicavit. 70.n.91
Teſtamentum in dubio præſumitur factum, jure ſingulari, & privilegio militum. 7.n.72
Teſtamentum fit de rebus propriis. 7.n.8
Teſtamentum & Codicilli, una & eadem cenſentur diſpoſitio. 9.num.7
Teſtamentum ſolennitate carens, non venit in conſiderationem. 7.nu.18.18.n.55

Teſtamen-

Teſtamentum ſeptem teſtibus, ad id rogatis ſpecialiter confici, & uno eodemque contextu conſtare debet. 18.n.44

Teſtamentum per mandatarios, ad acta delatum; jure ſubſiſtit. 70.n.21

Teſtamentum ad inſtigationem & ſuggeſtionem alterius conditum pro nullo reputatur. 21.n.54

Teſtamentum in dubio validum, perfectum, & jure confectum habetur, donec aliud in ſpecie doceatur. 70.n.75

Teſtamentum non valet ex ſolâ teſtatoris voluntate: ſed leges quoque in eo cooperari oportet. 15.n.205

Teſtamentum per ingreſſum monaſterij non rumpitur. 45 n.68

Teſtamentum eſt facti. 15.n.105

Teſtamentum eſt quid individuum, quoad ſuî formam. 15.n.125

Teſtamentum ab ultimo puncto vires ſuas capere dicitur. 15.n.126

Teſtamenti forma eſſentialis conſiſtit in puncto indiviſibili. 15.n.138

Teſtamenti perfectio ſtat in ultima ſyllaba: & quando conſtat teſtatorem nihil amplius diſponere velle. 15.n.139

Teſtamenti unius ſit contextus ſubſcriptionis & obſignationis. 18.n.47

Teſtamenti ſubſtantia eſt juris naturalis, immò divini, de quo in ore duorum teſtium, omnis conſiſtit veritas. 70.n.60

Teſtamenti pars una per aliam declaratur. 23.n.167. 75.n.18

Teſtamenti factio nullam recipit diviſionem: ſed uno contextu perficienda eſt. 15.n.124

Teſtamenti tenor ipſe, & adhibitio teſtium probanda. 15.n.109

Teſtamento imperfecto relictum etiam in judicio animæ, ſine conſcientiæ foro debetur. 70 n.65

Teſtamento non ſubſiſtente, clauſula etiam codicillaris ſubſiſtere, & ullius momenti eſſe nequit. 21.n.31

Teſtamento plus favendum eſt, quam filio exheredato. 15. nu. 35. *Quod procedit non tantum in voluntate expreſſa in teſtamento, ſed etiam in Codicillis.* 15.n.36

Teſtamento non facto, legitima, vel ejus ſupplementum non petitur, ſed integra portio, quæ unicuique ex heredibus debetur. 40. num.17

Teſtamento major fides accedit, quod vivo teſtatore, publicatum eſt. 70.n.16

Teſtamenta paterna, quomodocunque facta, valent, etiam nuda ſcriptura, ſine ſolennitate & teſtibus adhibitis. 15.n.43

Teſtamentum inter liberos in ſuo genere ſemper perfectum & ſolenne. 15.n.44

Teſtamenta inutilia, ſive nulla, abuſivè tantum dicuntur teſtamenta. 7.n.23. 18.n.58

Teſtamenta & voluntates ultimæ, ſolatium fati, alterius fatum, nuncupare ſolent. 5.n.31

Teſtamenta rarius & difficilius, quàm cætera inſtrumenta reprobantur. 15.n.25

Teſtamenta ex teſtantis, non etiam alterius arbitrio dependere debent. 21. n. 45

Teſtamenta per ipſum teſtatorem fieri, & ab illius arbitrio, non alterius pendere, neceſſe eſt. 70.n.88

Teſtamenta non valent, ſi in illis non fuerit obſervata forma, à legibus vel ſtatuto præſcripta. 18. n.54

Teſtamenta tuenda propter bonum publicum 70.n.72

Teſtamentorum verba, vulgari more accipienda & declaranda ſunt. 115.n.133

Teſtamentorum verba late ſunt accipienda: & voluntas ultima recipit interpretationem extenſivam, non reſtrictivam. 75.n.13

Teſtamentorum finis eſt, ut inde de eo, quod teſtator poſt mortem ſuam fieri vult, conſtare certò poſſit. 15. n.7. *Item, ut concordiæ heredum conſulatur, quæ facile bonorum ambitione diſſolvitur.* 15.n.8

Teſtamentorum de jure major habetur ratio, quàm cæterarum donationum, &c. 88.n.5

Teſtamentis ea interpretatio imprimis adhibenda, ut voluntati teſtatoris per omnia ſatisfiat. 15.n.29. 115.n.25

Teſtandi facultas impedita non dicitur, cum promittens alteri bona ſua, aliquid ſibi reſervat, unde teſtari poſſit. 3.n.165

Teſtandi actus ita interpretatur, ut potius valeat, quàm ut pereat. 115.n.128

Teſtandi facultas extendi potius, quàm reſtringi debet. 7.n. 59. 23 n. 47

Teſtantium judicia propter ſubtilitatem, vel inanem obſervantiam defraudari & irrita reddi non debent. 15.n.22

Teſtantium voluntates plenius ſunt interpretandæ. 26.n.4

Teſtator cenſetur magis diligere maſculos, quàm fœminas. 64. num.55

Teſtator, etiamſi non parens ſit, rebus ſuis onera, conditioneſque quas vult imponere poteſt: neque per id injuriam ullam facit liberis. 15.n.72

Teſtator juri ſe conformaſſe, præſertim in ſucceſſione deſcendentium, omninò exiſtimandum eſt. 37.n.137

Teſtatoris voluntas debet reduci, ut ſit conformis ſtatuto. 37. n. 138.

Teſtator noluiſſe dicitur, quod, cum potuiſſet, non diſpoſuit. 75. num.20

Teſtator utique expreſſiſſet, ſi voluiſſet. 75.n.21

Teſtator per longum tempus diſpoſitionem ultimæ ſuæ voluntatis, ſolenniter confectam, non mutans, in ea perſeveraſſe & cum ea mortuus eſſe præſumitur. 37.n.133

Teſtator diu poſt teſtamentum vivens, in quo ro nihil immutans, cum illo diſcedere voluiſſe, dicendum. 37.n.134

Teſtator præſumitur magis faviſſe propinquis ſuis, & iiſdem bona ſua addixiſſe, quam extraneis, cum & illi præ his diligantur. 62.n.5

Teſtator præſumitur voluiſſe gravare heredem minus, quàm fieri poſſit. 24.n.17. 75.n.25

Teſtator Pontifici ſubditus, coram duobus vel tribus teſtibus & parocho recte teſtamentum condit. 100. nu. 18. *Etiam coram duobus teſtibus, teſtamentum conditum, de jure canonico ſubſiſtit.* 100.n.19

Teſtator peſte correptus, & ſubditus Imperatori, in præſentiâ quinque teſtium recte teſtatur. 100.n.16. *At ſi eo caſu teſtator plurium, quàm duorum vel trium teſtium copiam habere non poteſt, adhuc ejus teſtamentum ſ. mum pronunciatur.* 100. num.17

Teſtator lædi & jacturam pati dicitur, ſi voluntas ejus vel in minimo non ſervetur, unde & teſtamenti nullitas cenſetur pœna teſtatoris. 15.n.37. 37.n.84. 72.n.9

Teſtator id etiam voluiſſe, & diſpoſuiſſe dicitur, quod, ſi interrogatus fuiſſet, reſpondiſſet. 62.n.7

Teſtator de uſufructu formali ſenſiſſe non videtur, quando non expreſſit, quod uxor poſſit diſponere de fructibus. 75.n.6

Teſtator, quem non honoravit, ſive, cui nihil reliquit, onerare, vel obligare nequit. 75.n.26

Teſtator id voluiſſe dicitur, quod cum potuiſſet, non diſpoſuit. 24. nu.9

Teſtator non videtur receſſiſſe in Codicillis à voluntate & diſpoſitione in teſtamento facta. 9.n.9

Teſtator ſtricte loquens ſtrictè etiam intelligi debet. 115.n 106

Teſtator, quod non dixit, nec nos dicere debemus. 115.n.107

Teſtator magis præſumitur diligere filios, in portione relicta eorum patri, quàm alios. 64 n.57

Teſtator reformans relicta in teſtamento, cenſetur quoad reformata tantum mutaſſe ſuam voluntatem. 36.n.92. 37 n.46

Teſtator nomine appellativo vocans proximiorem, cenſetur id facere contemplatione familiæ, & erga agnationem ſuam. 82.n.7

Teſtator non creditur, in continenti ſe voluiſſe corrigere. 64.n.63

Teſtator quando ſeipſum declarat, alia non eſt neceſſaria interpretatio. 115.n.99.

Teſtator peſte non correptus, cum teſtium numerum in ultimâ voluntate adhibebit, quem leges exigunt. 100 n.20

Teſtator ſemper ad morem regionis, ſe conformare voluiſſe præſumitur: id quod & in paraphernalium conſtitutione obtinet. 37. nu 166

Teſtator, filias fratrum ſubſtituere volens, ſubſtitutionem illam expreſſe facit. 115.n.109

Teſtator voluntatem ſuam legibus conformaſſe, & id voluiſſe, præſumitur, quod leges requirunt. 115.n.112

Teſtatoris in diſponendo, major eſt poteſtas, quàm conſuetudinis, vel ſtatuti. 5.n.32

Teſtatoris voluntatẽ, nec Papa, vel Princeps mutare poſſũt. 37.n.142

Teſtatoris voluntas totum facit: primum locum tenet, ac in omnibus dominatur. 75.n.33
Teſtatoris voluntas legis inſtar ſervanda. 26.n.10
Teſtatoris voluntas eſt ſumma lex in decidendis controverſiis teſtamenti. 26.n.9
Teſtatoris tacita vol ntas, & affectio, anteponenda proprietati ſermonis. 64.n.54
Teſtatorem de pleno uſufructu ſenſiſſe, manifeſtiſſimè colligitur ex eo, ſi uxorem uſufructuariam onera hereditaria ſuſtineri juſſit. 75.n.24
Teſtatorem ſe declarare neceſſe eſt, quod primum teſtamentum valere nolit. 37.n.154
Teſtatorum honorare potius, quàm onerare legatarium voluiſſe, omni jure præſumitur. 48.n.6
Teſtatorem voluntates pro lege ſervari, & in terminis habilibus ſemper intelligi debent. 115.n.125
Teſtatus ut quis dicatur deceſſiſſe, oportet reipſa teſtatum eſſe. 15.n.121
Teſtamentum non dicitur quis condidiſſe, quod dixit: Volo teſtari. 15.n 122
Teſtati cauſa prævalet cauſa inteſtati. 15.n.27.24.n 22
Teſtati cauſa, ut magis favorabilis, univerſalior & potentior, trahit ad ſe cauſam inteſtati, eamque penitus infirmit. 15.n.28.24. num. 23
Teſtatio qualiſcunque inter liberos ſufficit, & ut de voluntate paterna quoquomodo conſtet. 18.n.5. 15.n.54
Teſtimonium conſanguineorum & affinium, in cauſis civilibus admittitur. 76.n.6
Teſtis unus, ut plenam probationem faciat, admittendus non eſt, etſi præclara Curia honore præfulgeat, imperatoria conſtitutione cautum eſt. 109.n.6
Teſtium plena fides minimè adhibetur. 109 n.7
Teſtes & inſtrumenta æquiparantur, parte alterâ contradicente, enim ea lem ſubjit ratio. 92.n.11. Antequam commiſſio à judice demandari queat, prius Originale Inſtrumentum obligationis edendum & recognoſcendum venit. 92.n.12
Teſtes ante litem conteſtatam non audiuntur, niſi fortè in caſibus teſtimonij ad perpetuam rei memoriam audiendi. 98. nu. 7
Teſtes duo ſufficiunt, ad legitimam voluntatis paternæ probationem. 35.n.4
Teſtes ſingulares ad probandam conſuetudinem non ſufficiunt. 88. nu. 29
Teſtes, quibus conſuetudo probatur, debent de tribus diſponere, de uſu actus, de frequentia illius actus, & de temporis diuturnitate. 88.n.30
Teſtes præſumuntur rogati, ex ſolâ ſubſcriptione, quæ fit ſciente & patiente teſtatore. 70. n. 57. Forma ſtatutaria, ut potior, ubique attendenda eſt. 70. num. 58. Oblatione ſaltem teſtamenti, abſolutiſſimum punctum teſtator impoſuit. 70. nu. 59
Teſtes quinque uno & eodem tempore teſtatori præſentes, ad probationem teſtamenti requiruntur. 70.n.82
Teſtes illi quinque deponant, teſtatorem una vice, ſimul eodemque contextu, certò nuncupaſſe heredem, & venientem ab inteſtato excluſiſſe. 70.n.83
Teſtes ſingulares non probant, etſi mille eſſent. 88.n.42
Teſtes quinque requiruntur in donatione mortis cauſa. 23.n.131
Teſtes quinque qualibet voluntate ultima requirit. 23.n.132
Teſtes non præſumuntur rogati, niſi probetur. 70.n.53
Teſtium rogatio probatur, ſi teſtator, vel alius dixerit teſtibus, quod eſſent teſtes, licet non dixerit, rogo vos. 70. n.54
Teſtium numerus, non eſt de formâ ſubſtantiali, ſed tantum accidentali teſtamenti. 70.n.44
Teſtium adhibitio, ſubſcriptio, & ſi quæ ſunt alia, ad ſolennitatem teſtamenti extrinſecam: non autem ad perfectionem voluntatis teſtantis pertinent. 70.n.45
Teſtium repetitio non eſt prohibita, ſi fiat ad finem diverſum, vel ſi varietur modus agendi. 52. n.13. Quæ limitatio adhuc inter interpretes Iuris controverſa eſt. 52.n.14. Teſtium productio, poſt publicationem teſtificatorum, ſuper eiſdem articulis, nullo jure admittitur. 52. n.10
Teſtium ſolennitates requiruntur ad evitandas fraudes, &, ne morientium voluntates ſupremæ circumveniantur. 23.n.138
Teſtium numerus ubi jure ſpeciali expreſſus non eſt, ibi duo ſufficiunt. 109.n.1
Textus generaliter, & indiſtinctè loquens, generaliter eſt intelligendus. 110.n.61
Titulum in funerandi judicio probari oportet, quia ſine titulo funerandi jus nemo poſſidere poteſt. 58.n.148
Titulum probari oportet: ſi, in caſu decimarum, jurium Epiſcopalium, Iuriſdictionis, beneficiorum, & ſimilium, adverſus eum, qui Dominus eſt, agatur. 58 n.149
Titulum dicere, ac demonſtrare non tenentur, qui in poſſeſſione, vel quaſi ſunt, ſi diu poſſederunt. 43.n.14
Titulum habens potiora jura habere intelligitur, quàm habet is, qui ſola præſcriptione nititur. 58. n. 222
Titulus juſtus in præſcriptione deſideratur. 85.n.12
Tolerabilius eſt, aliquid fruſtrà factum, quam quenquam indebitè damnum pati. 20.n.85
Toties ſecundum teſtatoris voluntatem faciendum, quoties contra leges nihil eſt futurum. 8.n.34
Tractatus in contractibus nullam inducunt obligationem, antequam illi à contrahentibus, pro perfectis & abſolutis habeantur. 15.n.144
Traditio vera eſt, quâ res corporalis mobilis, de manu in manum transfertur. 71.n.39
Traditio ficta, ſive abuſiva eſt, quâ res, quæ verè tradita non eſt, tradita eſſe fingitur, ſive, per brevem manum, ſive dato aliquo ſymbolo, rei traditionem repræſentante, ut ſi claves tradantur. 71.n.40
Traditionibus, non nudis pactis transferuntur dominia rerum. 71. n.41.106.n.13. 107.n.21
Traditio inſtrumenti eſt loco ceſſionis, immo ipſiſſima realis & pleniſſima ceſſio, idem & n.40. ſub ſi. traditur. 113. n. 9. Adeo, ut tradens inſtrumentum intelligatur tradere poſſeſſionem rei in inſtrumento comprehenſa. 113.n.10
Traditione dominium transferri eſt. 1.n.60.76 n.14
Traditione chirographi, omne ſuum jus in alium transferre, eamque obligationem de manu in manum tradere videtur. 113. n. 17
Traditione rei, quæ ſequitur contractum emtionis dominium transfertur in emtorem à venditore. 43.n.18. Etiam ſi venditio ſub pacto retrovendendi facta ſit. 43 n.19
Tralatitium, quemlibet favori ſuo pro ſe introducto renunciare poſſe: dum modo ſine præjudicio alterius fiat. 111.n.37
Tranſactio, de his tantum, de quibus convenit, interpoſita, creditur. 7.n.43
Tranſactio abſque pupilli conſenſu à tutore, decidendi ambigui negotij cauſa facta, valet. 35.n.21.57.n.59
Tranſactio non reſcinditur, etſi læſio ultra dimidium intervenerit. 35.n.19
Tranſactio, ſuper unâ re interpoſita, ad alia connexa trahitur, tametſi horum nulla fuerit facta mentio. 20.n.29
Tranſactio cum tutore uno facta, ad aliorum utilitatem in connexis, ſive in cauſâ communi trahitur. 20.n.30
Tranſactio omnis eſt ſtricti juris. 7.n.40.20.n.73.66.n.16
Tranſactio ſtrictius interpretanda, quam alij contractus omnes. 20. num. 74
Tranſactio non porrigitur ad alios, quam ad eos, cum quibus eſt tranſactum. 20.n.75
Tranſactio de certa aliqua ſpecie facta, non porrigitur ad reliquas. 20.n.76
Tranſactio ratione bonorum paternorum inita, non extenditur ad bona materna. 20.n.77
Tranſactio non niſi ad expreſſa extenditur. 20.n.78
Tranſactio etiam verè generalis non operatur ultra perſonas, & lites, de quibus erat quæſtio. 20.n.79
Tranſactio ſicut ſententia vim meretur rei judicatæ, quæ executioni mandata eſt, in tantum, ut etiam petitio reſtitutionis non habeat vim retardandæ executionis. 27.n.76.37.n.3.
Tranſactio de certa aliqua ſpecie facta, non porrigitur ad reliquas ſpecies, ſuper quibus expreſsè tranſactum non eſt. 27.n.156

Tranſactio

Tranſactio generalis ad omnia, quæ ſua generalitate continet etiam incogitata, extenditur. 20.n.20.27.n.41
Tranſactionis generalis nullus eſſet effectus, niſi omnia comprehenderet. 20.n.21.27.n.43
Tranſactio etiam generalis, ultrà ſubjectum, de quò diſertè actum apparet non extenditur. 7.n.44. etiam in caſu, ubi juramentum inſuper acceſſit. 7.n.45
Tranſactio, & exceptionem pacti, de non contraveniendo, & præſcriptionis in ſe continet. 27.n.75
Tranſactio obtinet ſpeciem emtionis: & venit appellatione venditionis. 66.n.2
Tranſactio à minore celebrata, non reſcinditur, ubi nulla dari poteſt enormis læſio, nec modica quidem. 37.n.17
Tranſactio cum uno facta, alteri non præjudicat; uti negligentia unius alteri non obeſſe debet. 88.n.41
Tranſactio ad ea duntaxat, quæ nominatim, & ſpecificè ſunt expreſſa, porrigitur. 20.n.80. Idque, & in tranſactiónibus, & in quavis conventione procedit. 20.n.81
Tranſactio ſpecialis, licet ſequatur generalem petitionem, non niſi ſpecialem parit exceptionem. 20.n.57
Tranſactio limitata non extenditur. 20.n.66
Tranſactio inſtituitur, ut totaliter lis componatur. 20.n.32
Tranſactio, quantumcunque generalis, non comprehendit ea, de quibus cogitatum, & actum non eſt. 58.n.40
Tranſactionis exceptio ejus eſt natura, ut non modò exceptionem pacti, de non contraveniendo, verum etiam præſcriptionis, in ſe contineat. 20.n.34
Tranſactionis exceptio eſt litis finitæ, quæ litis ingreſſum impedit, ac totaliter litem finit. 20.n.35
Tranſactionis idem effectus, qui rei judicatæ & jurisjurandi. 58.n.116
Tranſactionem, cum non contendentibus fieri nemo præſumit. 20.n.83
Tranſactionum reſciſſio ſi admittatur, nullus erit litium & controverſiarum finis. 20.n.33
Tranſigens videtur recipere. 20.n.54
Tranſigentis voluntati apertè omninò ſtandum. 27.n.74
Tranſlatio juris patronatus ab aliquo fa[illegible] & ipſi transferenti, & omnibus ejus ſucceſſoribus præjudicat. 58.n.126
Tranſmiſſio ceſſat, quando ex verbis contrahentium apparet, actum fuiſſe, ut ſpes ex conditionali ſtipulatione quæſita, non tranſmitteretur. 19.n.79
Tranſſumptum ut probet, debet tranſſumi à notario non ſuſpecto, parte alterâ ad contradicendum admiſſâ. 92.n.7
Trebellianica non videtur prohibita, etiam tum, quando teſtator expreſſè mandat, omnia bona integrè, & abſque deminutione reſtitui. 33.n.14
Trebellianica nunquam prohibita cenſetur, ſi verba teſtamenti aliud importare, inque alium ſenſum interpretari poſſunt. 33.n.8
Trebellianica expreſſè dicitur prohibita, etiam ex conjecturata teſtatoris voluntate, ſi illa appareat. 33.n.11
Trebellianica debetur, ex lege, non teſtatoris proviſione. 33.n.6
Trebellianicæ detractio eo ipſo ſatis cenſetur prohibita, quando teſtator integram hereditatem, ſive bona omnia, integrè vult reſtitui, abſque aliqua eorum diminutione. 33.n.12
Trebellianicæ detractio odioſa eſt, & ob id non facilè admittenda. 33.n.13
Trium teſtium ſubſcriptio requiritur, ut privata ſcriptura plenam fidem faciat. 17.n.36
Turbari actor intelligitur, eo ipſo, quod adverſarius ſeſe opponit judicio, & contradicit. 58.n.88
Turbat is, qui me impedit re meâ quiete uti etiam per ſupplicationes & judiciarias litteras. 106.n.65
Turbat judicialiter, qui libertatis poſſeſſionem, dubiam & obſcuram reddere conatur. 58.n.122
Turbatio manifeſta eſt, quando conſtat de poſſeſſione agentis, & turbatione rei conventi. 58.n.86. In poſſeſſorio judicio, ſufficit deducere poſſeſſionem. 58.n.87
Turbatio inducitur quacunque moleſtia, & impedimento. 58.num.89
Turbatio inducitur, ex prohibitione utendi jure ſuo. 58.nu.90
Turbatio eſt, ſi quis prohibeat quem, ne hac vel illa re utatur: & eo ipſo per prohibitionem, adverſarium in poſſeſſione, ſeu uſu iſtius rei fuiſſe, præſupponit. 58.n.91
Turbator, ſeu ſpoliator, ſemper delinquit, donec à turbatione deſiſtat, ſive rem reſtituat. 58.n.85
Turbatus antequam plene reſtituatur, turbanti reſpondere non tenetur. 58.num.83. Etiamſi rem, dominij probationem, in promtu offerret. 58.n.84
Tutela tempore finita eſt: Obligatio autem durat, & actio, uſque ad eum diem, quo ratio tutelæ reddita eſt. 81.n.8
Tutelæ actio olim fuit perpetua. 81.n.9
Tutelæ actio hodie annis triginta præſcribitur. 81.n.10
Tutela nullum amplectitur dominium: ſed tantum intelligitur de adminiſtratione. 4.n.55
Tutela jus penes eos ſit, penes quos eſt ſpes ſucceſſionis. 64.n.53
Tutelæ officium eſt publicum, neceſſarium & coactum. 20.n.41
Tutelæ actio indiviſa eſt, & communis, contra tutores, & tutores ſinguli in ſolidum conveniuntur. 20.num.25
Tutelæ adminiſtratio, eſt quaſi contractus, ex rerum pupillarium adminiſtratione exiſtens. 44.n.14
Tutelæ actio diviſa eſt; ita ut quilibet pro parte virili teneatur, ſi minor non fuerit, unde, & cur teneantur. 20.n.6.44.n.15
Tutelæ actio paucis tantum caſibus contra tutoris heredes, pupillo competit. 20.n.5
Tutor, Domini loco, tantiſper habetur, quatenus pupilli patrimonium tuetur: non quatenus perdit, minuit, donat. 37.nu.77
Tutor ad utilitatem pupilli in judicio rectè agit: donationes autem ab eo factæ, pupillo non nocent. 37.n.74
Tutor in nullâ re præſtat pupillo autoritatem, niſi quæ evidenter ſpectat ad ipſius utilitatem. 37.n.78
Tutor & executor ultimæ voluntatis æquiparantur. 36.n.105
Tutor toties tenetur ſororem pupilli congrue dotare, quoties pupillus ipſe teneretur. 37.n.49 & 234.36.n.101.
Tutor non legitimè datus, nec confirmatus, ob id, quia ſe geſſit pro tutore, actione tutelæ conveniri nequit. 81.n.2
Tutor & adminiſtrator quilibet, accipiendo tutelam, ſeſe, ſuaque bona, pupillo tacitè & expreſſe obligat. 81.n.3. Item is, qui pro tutore ſe geſſit. 81.n.4
Tutor tenetur exequi, quod feciſſet ipſe teſtator ſi ſupervixiſſet. 36.n.108
Tutor rationem adminiſtrationis reddere tenetur. 44.n.5.12. Et damna, ſive omiſſa qualiacunque reſtituere. 44.n.6
Tutor majorem curam & diligentiam adhibere debet in rebus pupilli, quam in ſuis. 20.n.92. 44.n.7
Tutor, qui adminiſtravit, etiam de leviſſimâ culpâ, ſive negligentia tenetur, & conveniri à pupillo poteſt. 44.n.8
Tutor doli & latæ culpæ nomine tenetur. 20.n.11. Immò & ex culpa levi. 20.n.12
Tutor, finitâ tutelâ adminiſtrationis ſuæ rationes reddat, & res pupilli, quas ſecum adhuc habet, reſtituit. 44.n.28
Tutor inventarium conficere debet. 44.n.26
Tutor res pupilli diligenter & benè adminiſtrare tenetur: nihilque de iis, niſi ob urgens æs alienum, & per judicis decretum, alienare poteſt. 44.n.27
Tutor tenetur rationes reddere minori, ejuſq; heredi in ſolidum, reſtituendo res, nomina, bona, & alia omnia. 81.n.7
Tutor omnis non ſolum promittit, verum etiam ſatisdat, rem pupilli ſalvam & integram fore 20.n.14
Tutor cujuſcunque generis, rationes plenas accepti & expenſi reddere obligatus eſt. 20.n.15
Tutor, curator & adminiſtrator quilibet in mora conſtituitur reipſa, abſque interpellatione. 81.n.6
Tutor, ob officium, quod gerit, damni quicquam ſentire, aut de ſuo aliquid erogare non debet. 20.n.3
Tutoris bona pupillo tacitè obligantur, adeò, ut is, omnibus, aliis creditoribus, expreſſam anteriorem non habentibus, jure præferatur. 44.n.29.81.n.15
Tutoris heredes quatenus ex culpa levi conveniri poſſint, controverſum eſt. 20.n.4

Tutori non competit rerum pupillarium alienatio, niſi quatenus exigit adminiſtratio bonorum. 37.n.76

Tutore bonis cedente, pupillus inter omnes creditores præfertur. 81. nu. 11

Tutores pupillo non præjudicant, remittendo obligationem in jus aliquod certum. 37.n.73

Tutores habent adminiſtrationem etiam auctorum bonorum. 37. num.50

Tutores, pro modo facultatum, quæ fuerunt tempore mortis patris, & dignitate natalium, dotem aſsignatam, ex officio augere poſſunt. 35.nu.17

Tutores ſinguli in ſolidum tenentur, etiamſi abſque judicis interventu, tutelam inter ſe diviſerint. 44.n.20

Tutores, ex bonis auctis, alimenta pupillorum, pro dignitate natalium augere poſſunt. 37.n.56

Tutores liberam habent adminiſtrationem bonorum, & quæ ab initio tutelæ adfuerint, & deinceps acceſſerint. 36. n.99

Tutores nihil alienare, vel donare poſſunt de rebus pupilli. 36. n.100.101.

Tutores conveniri poſſunt, ſi in dotatione pupillæ fuerint negligentes. 36.n.102

Tutores exhibent pupillis libros rationum, & omnium datorum & acceptorum, & instrumenta, res, bona, nomina debitorum, & reliqua omnia reſtituunt. 20.n.16.17. Quod niſi fiat, non dicitur reddita ratio: & talis tutor & adminiſtrator in dolo verſari dicitur. 20.n.18

Tutorum, vel curatorum conventiones, quæ ſine cauſa cognitione, perdunt & minuunt bona pupillorum, non conſiſtunt. 37. nu. 130

Tutoribus pluribus pupillo conſtitutis, ſinguli in ſolidum de adminiſtratione conveniri poſſunt, eſtque electio penes pupillum, quem ex iis convenire velit. 44. n.16

V

VAlore monetæ ante ſolutionem mutato, ſolutio non aliter, quam ſecundum æſtimationem, quæ viguit tempore contractus fieri debet. 114.n.15

Variatio facit rem incertam. 21.n.42

Vaſallus non tenetur veniam petere, ſi contra Dominum ſuum experiri velit. 84.n.79. Quod & in Camera Imperiali, & moribus Germaniæ paſsim receptum eſt, & uſu obſervatur. 84. nu. 80

Vaſallus quilibet Domino ex natura feudi ſervitia præſtare tenetur, 84.n.16. Et quidem ſtatim ac Vaſallus eſſe incipit, etiam intra illud tempus, quod ad petendam inveſtituræ renovationem conceditur. n.17.ibid.

Vaſallus ignorans eſſe feudum, & Inveſtituram intra tempus non petens, non eſt privandus. 82.n.22

Vaſallus, juramentum non præſtans, nihilominus ad omnia capitula fidelitatis juramento comprehenſa, evidenter & præciſe obligatus eſt. 83.n.80

Vaſallus ne quidem ad pias cauſas de feudo diſponere poteſt. 72. nu.12

Vaſallus mei vaſalli, meus vaſallus non eſt. 84.n.58. Quod procedit etiam tum, ſi res ſuperioris ejuſmodi vaſallo fuerit ſubinfeudata. 84. n.59

Vaſallus alienans feudum, cum hac clauſulâ: ſalvo conſenſu domini: vel ſalvo jure domini, non excuſatur à pœna caducitatis & privationis. 23.n.161

Vaſallus ſtatim feudo cadit, & privatur, ſi requiſitus ſervitia debita præſtare nolit. 84.n.28

Vaſallus, ſine domini conſenſu, ſub metu amiſsionis, nec poſſeſſionem ſolam in alium transferre: nec pignori dare, nec donare, nec permutare, nec vendere, aut quocunque alio titulo alienare feudum poteſt. 72.n.33.105.n.14

Vaſallus & dominus ad paria judicantur, in caſu poſſeſsionis. 74.n.35

Vaſallus, uti ſine domini, pariter & ſimultaneè inveſtitorum conſenſu, feudum alienare vel vendere poteſt. ſi id expreſsè vel tacitè, aut in diviſione remiſſum ſit. 76.n.20

Vaſallus omnis domino immediato, vel proximo feudi obligatus eſt, conſilium & auxilium ferre tam domi, quam foris. 84. num.63

Vaſallus diverſa feuda in diverſis Provinciis poſsidens, ratione cujuslibet feudi in Curia, ſub qua feudum eſt ſitum, conveniendus eſt. 77.n.140

Vaſallus ratione feudi domino ſubditus eſt. 84.n.68

Vaſallus feudo cadit, ſi doloſè & in contemtum domini renovationem Inveſtituræ petere prætermiſerit. 82.n.24

Vaſallus tenetur ſervire domino immediatè proximo: quia hic verè dominus eſt, ac cenſetur: & ſubinfeudatus non mediati, ſed immediati Domini ſit vaſallus. 84.nu.55

Vaſallus: ne quidem domino conſentiente, feudi conditionem deteriorem facere, vel ſucceſſoribus præjudicare poteſt. 72. nu.27

Vaſallus utile dominium, ſive uſumfructum ad tempus vitæ in feudis obtinet; qui tamen tempore mortis expirat. 104. n.14

Vaſallus ob non præſtita ſervitia feudum non amittit. ſi ad ſerviendum non fuerit vocatus. 84.n.30

Vaſallus, contra Dominum ſuum non præſcribit ſervitia, licet per 30. vel 100. annos non ſervierit. 84.n.31

Vaſallus ſemper præſumitur paratus ad ſervitia, ideoque non præſcribit niſi interpellatus negaverit. 84.n.32.33

Vaſalli non ſunt liberati à ſervitiis, niſi interpellati ea recuſarint, etſi allegent, quod mille annis non iverint in militiam. 84. nu. 34

Vaſalli officium potiſsimum in eo conſiſtit, ut tam fidelitatem, quam ſervitia, ſive ea certa ſint, ac definita, ſive incerta ac indefinita, præſtare teneatur, quandocunque vocatus fuerit. 84 num 29

Vaſalli, qui per centum annos juramentum fidelitatis non præſtiterunt in poſterum quoque, ad jurandum cogi non poſſunt: niſi Dominus jus ſuum aliter probaverit. 83.n.76

Vaſallus etiam longiſsimo tempore non jurans, neutiquam liberatur à juramento. 83.n.77

Vaſallus, aſſerens ſe immunem à juramento fidelitatis, illud probare tenetur probatione apertiſsimâ, & validiore, quam intentio domini. 83.n.78

Vaſallo duplicem licet recognoſcere dominum, unum ratione feudi & ſervitiorum: alterum ratione territorij. 84.n.66

Vaſallo competit Iuriſdictio, tam ex conſuetudine, quam ex ipſa lege. 84.n.69. Item ex contractu feudi, ſive ex conceſsione beneficij feudalis aut inveſtitura. 84.n.70

Vaſallo nihil imputari poteſt, qui ad mandatum domini, à poſſeſſione legitime adepta, non diſcedit. 106.n.74

Vaſallorum & ſubditorum intereſt non ſubjici mediato domino, cum maximi ſit præjudicij duobus inſervire. 118. n. 6

Vbi non eſt qualitas, ibi nec ſubjectum eſſe poteſt. 21.n.33

Vbi eadem eſt ratio: ibi etiam idem jus & judicium eſſe oportet. 6.n.18.40. n.9.67. num.7.79. nu. 24. 82. nu. 90 86. nu.30

Vbi leges non diſtinguunt, nobis etiam non diſtinguendum. 41. nu. 6

Vbi aliquid pro forma requiritur, ibi, eo deficiente, totum deficit. 115.n. 50

Vbi læſio enormis in dote à patre conſtituta ineſt, ibi ceſſat præſumtio pro patre, tanquam in re clariſsima. 37.n.212

Vbi tempus apponitur ad favorem alicujus, nihil interim in præjudicium illius eſt innovandum. 105.n.48

Vbi nullus eſt conſenſus, ibi nec approbatio aliqua intelligitur. 15. nu.264

Vbi ſemel ceptum eſt judicium, ibi etiam finiendum. idem num. 35. infr. 105.n.23

Vbi ceſſat juriſdictio ſtatuentium, ibi ſtatuti diſpoſitio non obtinet. 19.n.94

Vbi eadem eſt ratio, ibi idem jus eſſe debet. 19.n.46

Vbi eadem eſt ratio, ibi idem quoque ius ſtatuendum. 44.n.24

Vbi apparet de vero privilegio, non cadit aliqua dubitatio, quæ caderet in re dubia. 59.n.40

Vbi verba obligationis & inſtrumenti manifeſta: dubitare ridiculum. 27.n.96

Vbi res clara eſt, & verba extant aperta, ab eis non eſt recedendum: nec ultra de mente quærendum. 115.n.100. Immò calumnioſa eſt quæcunque alia interpretatio. 115. n.101

Vbi nulla ſubeſt legitimandi cauſſa, utique & legitimatio nulla eſt. 115.n.53

Vbi probationes in teſtamento infirmando quadantenus ſunt dubia, ſtari debet inſtrumento teſtamenti, favore ultimæ voluntatis. 15.n.24

Vbi jus Saxonicum viget, ibi & conſuetudines ejus receptas eſſe rationabile eſt. 82.n.56

Vbi qualitas perſonæ repugnat, ibi pupillaris ſubſtitutio contineri nequit. 115.n.119

Vbi per alium ſtat, quo minus quid fiat, id habetur pro facto, in ipſius præjudicium. 13.n.79

Vbi nullum delictum commiſſum eſt, neque culpa: ibi etiam pœnam aliquam imponere non licet: & delicta ſuos tenent autores. 34.n.39

Vbicunque contractus eſt ultrò citroque obligatorius, niſi quis impleat pro parte ſua non poteſt effectualiter agere. 11.n.80

Vbicunque quis jure proprio actum gerere poteſt, ſi illum nulliter gerat, eundem retractare poteſt. 3.n.118

Velle nemo præſumitur, quod expreſſe non dicit. 71.n.44

Venationes ſunt de regalibus. 85.n.43

Venandi jus imperiali auctoritate aliis conceſſum, quibuſdam verò denegatum eſt. 85.n.14

Venditor rem venditam, pignoris loco retinere poteſt, ſi emtor partem pretij duntaxat offerat. 43.n.22

Venditor fundi, excipiens locum ſepulchri, adhoc, ut ipſe, & poſteri ejus illi inferantur, ſi via prohibeatur, Interdicto uti poteſt. 58.n.248

Venditor, ex natura contractus, de evictione tenetur, etiamſi nihil de ea convenerit. 13.n.60.78.n.8. Item tenetur, etiamſi evictionem non promiſerit. 13.n.61

Venditor tenetur ad vacuam, integram & liberam rei venditæ poſſeſſionem tradendam. 13.n.70

Venditor ſolenniter cavere cogitur, ubi Evictio in limine contractus imminet. 13.n.6

Venditor, exceptione evictionis ſemper removetur, pretium petens, re vēdita nondū plenè, vacuè, liberè, neq; integrè tradita. 78.n.3

Venditor non tenetur de evictione ante ſolutionem pretij. 13.n.34

Venditor impenſas & damna emtori reſtituere tenetur. 13.n.65

Venditio autoritate magiſtratus facta, omninò ſubſiſtere debet. 1. num. 58

Verbum ne minimum quidem eſſe debet, ſine virtute operandi quidpiam. 19.n.60

Verbum FIET, importat veritatem, non fictionem. 115.n.8

Verbum Lehn/generale eſt, & ex conſuetudine, tam de hereditariis, quam feudalibus bonis dicitur. 63.nu.11

Verbum, Leiben/Iure Saxonico ſignificat tradere. 51.n.3

Verbum Leibes-Lehenserben/ſive heres, jure feudali propriè intelligitur de filio maſculo. 67 n.30

Verbo pertinentiarum omnia etiam acceſſoria & appendicia comprehenduntur. 106.n.44

Verba enunciativa, & ſimilia, nullam inducunt diſpoſitionem, maximè in teſtamentis, ubi requiritur, ut ſuprimis, de conſtanti & diſpoſitiva voluntate teſtantis, liquidò conſtet. 37. n.159

Verba geminata in reſcriptis & privilegiis magis præciſam voluntatem Principis arguunt. 59.n.114

Verba: Alle Geſipte: alle Rechtgeſipte: nichts außgenommen/geminatè poſita, omnes agnatos, etiam ultra decimum gradum, neceſſariò comprehendunt. 59.n.116

Verba non ſunt tanti facienda, ut, propterea, mente relictâ, ſermonem ſequamur, ſed potius ſermonis proprietate relictâ, mentem inſequamur. 62.n.12

Verba in pleniori & potentiori ſignificatione accipienda. 62. nu.13

Verba, certum ob finem adjecta, non ultra intentionem diſponentium extendantur. 20.n.95. Multo minus contrarium ſortiri debent effectum. 20.n.96

Verba pactorum conſiderari debent. 3.n.180

Verba generalia ſufficiunt ad prohibitionem detractionis Trebellianicæ. 33.n.10

Verba contractus illi dant formam. 27.n.123

Verba indefinita reſtringuntur ad eas perſonas, quæ tempore initi contractus extiterunt. 27. n. 124

Verba privilegiorum, ſtatutorum, & conſuetudinum, debent intelligi ſecundum ordinem juris communis, atque ſic interpretanda, ut quàm minimum lædant jus commune. 88.n.9

Verba geminata ampliant effectum. 45.n.19

Verba geminata ſignificant exactam voluntatem & intentionem præciſam agentis. 45.n.20. 59.n.115

Verba Principis enunciativa in privilegio diſpoſitionem inducunt. 27.n.16. Sed & quoad res, maximè quando illæ apertè nominantur. n.17. Item, quoad perſonas & tempus. n.18. Item quoad locum & omnes favores beneficiorum. n.19

Verba generalia geminata includunt caſus, qui alioqui ſui naturâ non comprehenderentur. 27.nu.46.77. nu.73. Et comprehendunt omnia, quæ excogitari, & non excogitari potuerunt. 27.n.47.77.n.74. Hinc etiam regalia, & reſervata Principis comprehendere ſolent. 27. num.48.77.num.75. Quod potiſſimum obtinet, quando verba illa prolata ſunt ab homine. 27.n.49

Verba univerſalia præciſa eſſe cenſentur, & omnes omninò caſus, etiam non expreſſos; immò majores expreſſis, comprehendunt. 77.n.70

Verba univerſalia etiam ea, quæ aliàs non venirent, comprehendere ſolent. 77.n.71

Verba præcedentia à ſequentibus declarantur, & ab illis interpretationem recipiunt. 88.n.10

Verba privilegiorum non ſunt extendenda; ſed potius reſtringenda. 88.n.11

Verba contractus ad jus teſtamentorum non referenda. 88.n.12

Verba geminata univerſalia, habent vim ſpecialis expreſſionis ſive nominationis. 59. nu. 101. Etiamſi aliàs inſolita eſſent, valdè gravia & præjudicialia. 59.n.102

Verba generalia, generaliter intelliguntur. 4.nu.17. 75.n.15

Verba cujuſque diſpoſitionis in potentiore ſignificatione, plenoque jure accipienda veniunt. 75.n.16

Verba inſpicienda & ponderanda ad dignoſcendam vim contractus. 23.n.13

Verba ſunt notæ paſſionum animi. 23.n.12.45.n.5.59. n. 44

Verba hæc, bona perveniant, devolvantur, &c. contantanea ſunt. 33. nu.15

Verba privilegij, omnia & ſingula, ita intelligi oportet, ut aliquid, & quantū fieri poteſt, utiliter conformiter operentur. 59.n.119

Verba illa: SEMPER PERPETUO, & IN INFINITUM, inter ſe nihil differunt. 59.n.120

Verba cujuſque diſpoſitionis intelligenda, ſecundum finem, propter quem proferuntur. 20. n.97

Verba eo reſpectu accipienda, quo prolata ſunt. 20.n.98

Verba non ſufficiunt, ubi factum requiritur. 36.n.14

Verba ſunt inſpicienda, & ponderanda, ad dignoſcendam vim, & naturam contractus. 45 n.4

Verba geminata enunciativa, idem operantur, ac ſi eſſent diſpoſitiva. 36.n.32

Verba in dubio intelliguntur, ſecundum tempus præſens. 27.n.134

Verba contractus, ſecundum tempus ejus intelligenda, & rebus ſic ſtantibus. 27.n.135

Verba cujuſq; diſpoſitionis ſimpliciter poſita, pleniori, potiori, potentiorią; ſenſu accipienda ſunt. 9.n.18.115.n.134

Verba iſta: Quocunq; vel quovis modo, omnes modos cōprehendunt, neq; ullā limitationem, vel reſtrictionem admittunt. 77.n.65

Verba legis limitationem quandoq; recipiunt: in hominis autem diſpoſitione illud ita facile non admittitur. 77.n.76

Verba ſignificant conceptum mentis. 59. n. 45.27.n.115

Verba de actu immediato, non mediato vel mixto intelligi debent. 113.n.22

Verba indefinita, æquipollent univerſalibus. 113.nu.23

Verba univerſalia comprehendum omnia quæ excogitari poſſunt. 77.nu.68

Verba diſpoſitionis ad tempus ipſius referenda. 27.n.130

Verba generalia non producuntur ad ſupervenientia de novo, quaſi & hæc iiſdem comprehendantur. 27.n.128

Verba indefinita reſponſiva, ſecundum petitionem præcedentem intelliguntur. 52.n.92

Google

INDEX RERUM

Verba privilegij pleniorem ſenſum habentia, rectè extenduntur. 59. n. 83
Verba univerſalia negativa, fortius negant, quàm affirmativa affirmant. 59. n. 103
Verba largiſſimè accipienda in favorabilibus. 26. n. 71
Verba accipienda ſunt, ut evitetur ſuperfluitas. 26. nu. 8
Verba ſemper intelligenda in contractibus, ut aliquid operentur. 13 n 41
Verba pactorum conſiderari oportet. 1. nu. 180
Verba in quibuslibet diſpoſitionibus interpretanda, ut aliquid operentur. 26. n. 3
Verba generalia haud ſufficiunt ubi requiruntur ſpecialia: 27. n. 177
Verba cum effectu intelligenda. 110. n. 92
Verba contractus ſunt lex illius. 27. n. 121
Verba potius ad improprium ſenſum trahenda, quàm ut ſint ſupervacanea & otioſa. 77 n. 52
Verba generalia & univerſalia, generaliter & univerſaliter intelligenda, quatenus eorum proprietas patitur. 77. n. 101
Verba privilegij ſunt ejus forma, quæ dat eſſe, & cui nihil addi neque detrahi poteſt. 59. n 87
Verbum omiſſum pro re ipſa omiſſum habetur. 59 n. 88
Verba ejuſmodi in feudi pactis & contractibus adhiberi oportet, quæ feudi conceſſionem ſignificent, & importent. 71. n. 43
Verba enunciativa, propter geminationem, idem operantur, ac ſi eſſent diſpoſitiva. 37. n. 30
Verba intelligenda ſunt, ſicut ſonant. 75. n. 4
Verba in dubio propriè ſunt accipienda. 8. n. 29
Verba cujuslibet contractus, ſive inſtrumenti diligenter ponderanda, & ab iis ne latum quidem unguem diſcedendum. 32 n. 36
Verba ſecundum ſubjectam materiam ſunt accipienda. 18. n. 17
Verba non ſunt reſtringenda, aut limitanda, contra mentem concedentis. 27. n 9
Verba in dubio ſunt interpretanda contra eum, qui ſe fundat in illis. 77. n. 43
Verba propriè & prout ſonant in dubio accipi debent. 107. n. 29
Verba generalia, generaliter intelligenda: nec diſtinctio admittenda, ubi ipſa diſpoſitio diſtinctione non utitur. 27. n. 63
Verba impropriari debent, ut actus ſuſtineatur. 3. n. 3
Verba non fruſtratoriè, ſed cum effectu ſemper accipienda. 7. n. 21. 19. n. 59. 105. n. 9
Verba pleno jure intelligenda. 9. n. 19
Verba privilegiorum ſtrictiſſimè ſunt intelligenda. 116. n. 2
Verba teſtamenti interpretanda ut aliquid operentur. 75 n. 2
Verborum præſentis temporis, ea eſt natura, ut, nulla ratione includant, & complectantur futura, niſi diſertè id adjectum fuerit. 27. n. 191
Verborum interpretatio ita facienda, ut illa, ad ſolum tempus præſens, vel potius ad ea, quæ eo tempore extitiſſent, non autem quæ poſtea eveniſſent, referantur. 27. n. 192
Verborum qualitas maximum voluntatis noſtræ teſtimonium. 59. nu. 46
Verborum ſignificatio propria attenditur. 26. n. 14
Verborum propriæ ſignificationi adhærendum eſt, quando mens teſtatoris ipſius ſuffragatur. 75. n. 12
Verbis contractus ſtandum eſt ut textui. 27. n. 122
Verbis privilegij vel ſtatuti ceſſantibus, ceſſat & ejus diſpoſitio. 88. nu. 20
Verbales injuriæ anno præſcribuntur. 86. n. 21
Veri agnati, contra illegitimos, litem inſtituere poſſunt, ad hoc, ut declaretur, eos ad agnationem non pertinere, & proinde omnis ſpes juris ſucceſſorii, illis præcidatur. 46. n. 9
Veriſimilitudo, in qualibet materia, attendi debet. 17. n. 16
Veriſimilitudo pro lege habetur. 17. n. 17
Veritas cuilibet præſumtioni longe præferenda. 37. n. 164
Veritas à pluribus quæſita facilius invenitur. 88. n. 46
Veteribus non infrequens fuit, ut emtionis venditionis nominibus promiſcuè uterentur. 107. n. 19
Viam, quam quis ſemel elegit, ſequi oportet. 58. n. 142
Vidua, ratione bonorum illatorum, in omnibus mariti defuncti bonis, non modò tacitam, ſed & expreſſam habet hypothecam, cum jure prælationis, contra creditores quoſcunque. 17. nu. 2
Vidua quid debeatur jure Saxonico, ſi hæreditas ab inteſtato dividatur. 84. n. 21
Vidua de jure Saxon. conceſſum, bona illata ad maritum, vel tertiam bonorum partem capere. 89. n. 1. In quibuſdam locis, ubi viget jus Saxonicum, uxor præcisè tertia bonorum defuncti mariti parte contenta eſſe cogitur. 89. n. 2
Vigilantia & diligentia Creditoris, qui immiſſionem obtinuit in bona debitoris, non obeſt anterioribus. 1. n. 10
Vim vi repellere conceſſum, & negligens ſe defendere ſui ipſius homicida eſt. 94. n. 14
Violentia & invaſio, in domo propria, capitalis eſt. 34. n. 8
Vir bonus dotem legitima minorem arbitrari non debet: multò minus igitur pater id facere debet. 37. n. 218
Vir & uxor correlativè ſe habent, ac proinde, quod in uno obtinet, in altero quoque locum habere debet. 19. n. 43
Vir nobilis, ſecundum jus Canonicum hodiè etiam cum ancilla & uxore vili atque ignobili legitimum contrahit matrimonium. 115. n. 15
Vir & uxor idem ſunt genus. 45. n. 36. Quod jus Canonicum etiam in terris imperij, ac in foro civili ſervatur. 115. n. 16
Vir, cum uxore bona habet communia. 17. n. 23
Viri boni æquitatem ſpectare debent. 15. nu. 241
Vitium ſolennitatis confirmatio non ſupplet: ſed neceſſe eſt, ut teſtator de novo teſtamentum condat. 70. n. 101
Vitricus prioris matrimonij liberos ſuſtentare neceſſum habet; ex quorum bonis uſumfructum [illegible] capit. 89. n. 4
Vivere quilibet præſumitur, ideo mors probanda. 14. n. 6
Viventis nulla eſt hæreditas. 54. n. 2
Vivo marito dotalitium non habet locum. 79. n. 2
Vltimam voluntatem factam eſſe, non ſufficit, niſi probetur legitimè & rite ordinata, cum ex non ſolenni, nihil debeatur. 70. n. 86
Vltimæ voluntates, ſunt favorabiles actibus, qui inter vivos fiunt. 7. n. 58. 23. n. 46
Vna determinatio plura reſpiciens, æqualiter illa determinat: eandemque conditionem ac qualitatem illis tribuit, etiam in odioſis. 115. n. 176
Vnaquæque res deducitur in obligationem, uti fuit, quando naſcebatur obligatio. 27. n. 109
Vnam eandemque rem diverſo jure cenſeri abſurdum eſt. 39. n. 17
Vnde cognoſcatur utrum pacto hæreditas data ſit. 3. n. 148
Vni teſtatori in ſolidum duo heredes eſſe nequeunt. 115. n. 153
Vnico teſte affirmante, ſe mortuum vidiſſe, mors nondum probatur. 54. n. 13
Vniverſalis diſpoſitio majoris eſt efficaciæ & potentiæ, quàm generalis. 77. nu. 91
Vniverſalis conceſſio à Principe facta, omnia dare cenſetur, quæ erant ipſius, & ſub verbis univerſalibus continebantur. 77. n 92.
Vniverſalis oratio nihil excludit. 106. n. 40. Vbi adeſt ſignum univerſale, id etiam comprehenditur, quod eſt impropriè tale. 106. n. 41. Sub ſigno univerſali etiam comprehenditur id, quod ſine eo non comprehenderetur. 106. n. 42. Ex ſigno univerſali ea veniunt, quæ acceſſoriè competunt. 106. n. 43
Vniverſalia verba, in diſpoſitione aliqua poſita, comprehendunt etiam ea, quæ alioquin non continerentur. 59. n. 99. Adeò, ut nulla perſona, nullusque caſus exceptus intelligatur. 59. nu 100
Vniverſalia verba operantur, ut diſpoſitio extendatur ad latiſſimam ſignificationem, & comprehendit etiam illos caſus, qui ſecundum impropriam ſignificationem, ſub verbis includi poſſunt. 72. n. 69
Vniverſalium proprium hoc eſt, ut tam augmenti, quam diminutionis, in illis habeatur ratio. 27. n. 65
Vnio bonorum, non mutat naturam ſive ſubſtantiam, quoad ſtatum: ſed ſemper ſunt & manent eadem bona. 116. n. 53
Vnius incluſio eſt excluſio alterius. 27. n. 157
Vnusquiſque intentionis ſuæ proprias afferre debet probationes: non ab adverſario petere. 43 n. 10
Vnuſquiſque ut verborum, ita & actus ſui circa res ſuas verſan-

ris, optimus eſt interpres. 78.n.74

Vnumquodq; eo diſſolvi debet, quo colligatum eſt modo. 92.n.4

Vocatio ad ſucceſsionem, certa cum qualitate vel conditionaliter, ſemper intelligitur facta ſub conſideratione, quod illa qualitas debet intervenire tempore, quo ſucceſsio ſuum habeat effectum. 82.n.2

Volenti injuria nunquam cenſetur inferri. 77.n.98

Voluntas etiam conjecturata, & præſumpta ex mente teſtatoris, tanquam expreſſa, amplecti debet. 62.n.19

Voluntas teſtatoris adeò attenditur, ut propter eam, & ex eâ, à proprietate vocabulorum recedamus. 62.n.11

Voluntas illa invalida, & captatoria dicitur, quæ ab alieno dependet arbitrio, vel quæ dolo & aſtu captata fuit. 21.n.46

Voluntas patris non minus ex teſtamento nullo, atque ex valido probatur. 15.n.60

Voluntas agentis declaratur, etiam ex actu nullo. 15.n.61

Voluntas patris impletur, quatenus juri & æquitati conformis eſt. 15.n.213

Voluntas diſponentis colligitur ex modo & formâ producendi. 106. num.21

Voluntas hominis ex non facto æquè ut ex facto ipſo declarari ſolet. 77.nu.86

Voluntas diſponentium principem ubique locum obtinet. 67.n.27

Voluntas ultima valet, etiam coram quinque teſtibus ſaltem fortuitò collectis. 70.n.12

Voluntas ultima eſt ordinatio ſucceſſoria, per ſe ſubſiſtens, etſi non poſſit dici teſtamentum, nec codicillus, nec donatio mortis cauſa. 35.n.9

Voluntas patris [illegible] de augenda d[illegible] in[illegible] imis attendenda. 36. num.37

Voluntas teſtatoris, ante omnia conſideranda eſt. 36.n.34. 75.n.22

Voluntas teſtatoris probata, prævalet ſcripturæ. 3[illegible].n.35

Voluntas teſtatoris obſervanda eſt, quomodocunque de illa appareat. 5.n.54. [illegible]7.n.35

Voluntas parentis defuncti, pro lege habenda. 8.n.38

Voluntas defuncti primum locum obtinet in teſtamentis. 8.n.12

Voluntas teſtatoris, in fideicommiſſ[illegible] imprimis attendi, & ſecundum illam judicari debet. 64.num.18. Etiamſi voluntas illa ex verbis expreſſe non appareat. 6[illegible].n.19. Quod obtinet, non ſolum in fideicommiſſo ſpeciali: ſed & univerſali. 64. num.20. Dummodò illæ conjecturæ colligantur per verba diſpoſitiva, vel enunciativa, ad gravatum directa. 64.n.21

Voluntas mutata cenſetur, rebus non amplius ſic ſtantibus, ſi res in caſum deveniat, cujus reſpectu veriſimile ſit diſponentem aliter diſpoſiturum. 37.n.54

Voluntas teſtatoris quando perſpicua eſt, præſumptionibus & conjecturis non datur locus. 75.n.36

Voluntas teſtatoris colligitur ex contextu verborum teſtamenti. [illegible] 64.n.60

Voluntas teſtatoris ambigua declaratur ex vicinis ſcriptis, hoc eſt, ex iis, quæ præcedunt, & ſequuntur. 64.n.61

Voluntas teſtatoris jure codicilli non valet, niſi adſint, & concurrant ſimul requiſita codicillorum. 21.n.37

Voluntas agentis, etiam ex actu nullo declaratur. 5.n.55

Voluntas teſtatoris non mutata, præcisè & ad unguem ſervanda. 37.nu.159

Voluntas teſtatoris, etiam ex ſcriptura imperfecta, minimè ſolemni probatur. 5 num.[illegible]6. Quæ communis eſt DD. opinio.

Voluntas teſtatoris, maximè inducens analogicam æqualitatem inter liberos, in tantum obſervanda eſt, ut etiam ſcripturæ prævaleat. 37.n.32

Voluntas defuncti, ſi poteſt, implenda eſt. 36.n.95

Voluntas mutata cenſetur, ſi res deveniat in caſum cujus reſpectu veriſimile ſit diſponentem aliter diſpoſiturum, in actu dependente, ex unius voluntate. 36.n.39

Voluntas teſtatoris, ſi modò quibuſdam argumentis appareat, omninò ab herede eſt implenda. 36.n.40

Voluntas ſive mens conſentientium imprimis eſt attendenda. 19. nu.64

Volũtas diſponẽtis colligitur ex modo & forma producẽdi. 71.n.46

Voluntas magis, quàm verba diſponentium inſpicienda ſunt, quomodo & in quem caſum diſponere voluerit. 2[illegible].n.

Voluntas ultima, propter defectum ſolemnitatum imperfecta, invalida, inutilis, & nulla eſt. 7

Voluntas ſola non ſufficit ad teſtamenti validitatem, niſi ſolemnitas quoque requiſita intervenerit.

Voluntas ſive mens contrahentium imprimis attenditur. 2

Voluntas teſtatoris attenditur, quando ex verbis teſtam[illegible] diſpoſitum eo percipitur. 24.n.7

Volũtas principis talis eſſe præſumitur, qualis eſſe poteſt. 106.n.63

Voluntas Teſtatoris Principaliter attendi, & pro lege obſervari debet. 5.n.52

Voluntas contrahentium facit totum, & in eo[illegible] omnes dominatur. 78.n.50

Voluntas non prolata verbis, ſed in mente retenta, nihil penitus operatur, nec in ullâ conſideratione habetur. 59.n.47

Voluntas cõtrahentium non præſumitur a verbis aliena. 27.n.117

Voluntas defuncti, coram duobus vel tribus teſtibus explicita, ſubſiſtit. 61.n.41

Voluntas præſumpta prævalet proprietati ſermonis. 26.n.13

Voluntas factis æquè declaratur, ac verbis. 11[illegible].n.12. 72.n.50

Voluntas ſemper conſtans manſiſſe creditur, niſi de mutatione appareat. 36.n.9

Voluntatis defuncti, qui certus eſt, non indiget alio teſtimonio. 70. num.67. Etiam in foro Cap[illegible], duo teſtes ad probandam voluntatem defuncti ſufficiunt. 70.n.68

Voluntatis conjectura ad inducendum fideicommiſſum non ſufficit, niſi & aliunde de voluntate defuncti cupientis hereditatem ſuam alicui reſtitui liquidò conſtet. 15.n.147

Voluntatis parentum præſumptio, tam à priori, quam poſteriori, deprehenditur. 13.n.55

Voluntatis mutatio, tribus teſtibus ſufficienter probatur. 36. nu.78

Voluntas hominis eſt ambulatoria, etiam uſq; ad extremum vitæ ſpiritum. 36.n.79

Voluntatis quæſtio difficiles reddit diſputationes. 36.n.2

Voluntatis quæſtio non admittitur, ubi in verbis nulla eſt ambiguitas. [illegible]6.n.7

Voluntatis quæſtio non admittitur in caſu, ubi dictum eſt, pecuniam [illegible] eſſe ſolvendam. 3.n.42

Voluntatis noſtræ nullum ſignificantius eſt teſtimonium, quam qualitas inſpecta verborum. 77.n.100

Voluntatis quæſtionem admittere, ubi verba ſunt clara, non eſt rationis. 48.n.4

Voluntatis mutatio nunquam præſumitur. 64.n.86

Voluntatem teſtatoris, ſemel approbans, & agnoſcens, eandem poſtea propter ſolemnitatum defectum, impugnare nequit. 5. nu.78. Id quod non tantum ad ipſum approbantem, ſed etiam ejus ſucceſſorem, quamvis ſingularem pertinet. 5.n.79

Voluntatem teſtatoris ſequimur, in his, quæ ipſius voluntati commiſſa ſunt, non autem in iis, in quibus lex neceſſitatem imponit. 15.n.215

Voluntatem imperfectam eſſe in dubio non præſumitur. 15.n.14

Voluntatem teſtatoris negligere impium eſt, atque crudele. 26. nu.12

Voluntatem & judicium defuncti, partim comprobare, partim evertere, abſurdum eſt. 36.n.23

Voluntatem & mentem contrahentium attendi oportet, quippe quæ contractibus dat formam legemque præſcribit. 25. n.154

Voluntatem defuncti circumveniri, planè indignandum eſt. 36. n.97

Voluntatem teſtatoris judex ſequitur, ſicut venator leporem. 36. nn.36

Voluntatem mutatam dicens, ad probare tenetur. 36.n.10

Voluntates ultimæ & teſtamenta favorabilia ſemper eſſe dicuntur. 5.n.29

Votum captandæ mortis ubi non habeat locum. 3.n.166

Vſucapio ſine poſſeſſione non contingit. 83.n.9

Vſufructuarius omnium bonorum ex teſtamento relictus, obligatur ad onus ſolvendi æs alienum. 70.n.2

Vſufructu omnium bonorum legato, venit quoque uſusfructus

Google

... mit ... debitorum. 50.n.4
... ricta omnium bonorum legato, non veniunt bona, poſt teſta- ... itum acquiſita. 27.n.127
... rebibita non eſt pro ... ua creditor aliquid æquale facere te- ... 4.num.38. Illud æquale ſufficit eſſe, uſque ad dimi- ... partem æſtimationis uſura. 4.n.39
Vſuræ ... omni eo, quod intereſt, debentur. ſi tutor pecuniam pupillarem ... ſuos converteret uſus. 81.n.17
Vſuræ exigi poſſunt, ad inter. eſſe, ex quocunque agatur contractu. 61.n.4
Vſuræ, in mutuo, & contractibus ſtricti juris, ex ſtipulatione debentur. 81.n.19
Vſuræ uſurarum nullo jure debentur. 3.n.32
V... ſum ... publicum communis eſt omnibus, ut & jus piſcandi. 106.n.50
Vſus juris funerandi. pro poſſeſſione eſt. 58.n.3
Vſus immemorialis temporis tantum poteſt, quantum ipſe Imperator ... cauſa. 27.n.37
Vſus immemorialis temporis habet vim privilegij 27.n.34
Et omne jus alterius tollit, & acquirit. 27. num. 35. Idem operatur, quod conſtitutum, lex, privilegium, & conceſſio Imperatoria, motu proprio facta aut legitime impetrata. num.36
Vt culpa diluatur, jura præſumunt, quemlibet id feciſſe, in rebus alienis, quod in propriis ſuis facere ſolebat. 34.n.20
Vt conſenſus, ita etiam diſſenſus, & verbis, & factis declarari poteſt. 5.n.25
Vt æqualitas ſalva maneat, à verborum etiam proprietate, aliquando recedimus. 15.n.229
Vt debitum ſemel tantum ſolvendum: ita ſemel quoque rationes redditas, & ſuper iisdem tranſactum eſſe ſufficit. 20.n.37
Vt prædium feudale exiſtimetur, oportet mentionem feudi fieri in diſpoſitivis: non in reſervatoriis tantum certo modo. 74.n.29
Vt omne nomen, non ex omnibus literis ſcribitur: ita, in omnem cauſam, non omnis generis argumenta, ſed neceſſaria tantum adhiberi debent. 36.n.3
Vt maximum eſt incommodum, cum periculo & jacturâ ſortis vel uſurarum diu carere ſuo debito: ſic ingens eſt lucrum, mature ſuum conſequi debitum. 101.n.8
Vt æqualitas ſervetur legatum animo compenſandi præſumitur. 15. n.237
Vt quis pro contumace habeatur, requiritur vera contumacia, non ficta ſive prætenſa. infr. n.43. idem. 105.n.30
Vt m..lita locum habeat, requiritur vera contumacia, non prætenſa. 106.n.68
Vt nõ omnis vox judicis eſt ſentẽtia, ſic nec omne verbum, ſive placitum principis lex eſt, ſed illud demum, quod principi animo condendæ legis placuit. 109.n.11
Vt merita dicantur æquivalentia rei donatæ, ſufficit, quod non ſint infra dimidium ejus. 4.n.37
Vtenſilia. ſive gerada, donatione inter vivos, in alium transfertur. 88 num.6
Vterus aliquando non eſt homo, ſed fieri ſperatur. 110.n.14
Vti frui eſt, omnem utilitatem, omne commodum, & fructus omnes tam naturales, quam induſtriales percipere. 75.nu.10
Vti, frui re aliqua poſſe, eſt de definitione uſusfructus. 75. n.8
Vtile, per inutile vitiari non debet 23.nu.163. Etiam in ultimis voluntatibus. 23.n.164
Vtile per inutile vitiatur. 15.n.131
Vulgatum Ariſtotelis axioma, quoties unum aliquod de duobus prædicatur, &c. 111.n.29
Vulneratus ſi ſurrexit & ambulavit, ex diuturnitate temporis non præſumitur deceſſiſſe ex illis vulneribus. 103.n.15
Vulneratus in capite ab epilepſia diu nequit eſſe tutus. 103.n.13
Vulneratus ex vulnere deceſſiſſe præſumitur. 103.n.9
Vulnera lethalia duorum ſunt generum: quædam ſubitò ſunt lethalia, quædam ex intervallo. 103. n. 10. Quando vulnera ſint lethalia, Iudicis & medicorum ac Chirurgorum committitur arbitrio. 103.n.11
Vulnus illud lethale cenſetur, ſi ex intervallo mors ſequatur. 103. num. 12
Vxor habet communem uſum & poſſeſſionem omnium bonorum mariti jure familiaritatis. 100. num. 9. Iure Saxon. conjuges, ſtante matrimonio, pro indiviſo bona poſſident. 100. nu. 10
Vxor dotem & debita ſua rectè deducit, etiamſi ſit conſtituta omnium bonorum mariti uſufructuaria. 17.nu.50
Vxor, ratione bonorum illatorum habet hypothecam, & jus retentionis. 17. n. 51. 3.n.34
Vxor in jure privilegiata eſt, quod, bona mariti. pro ſuis debitis, licitè retinere poſſit. 17.n.52
Vxor in bonis mariti habet optionem, quæ poteſt eligere, quæ ſibi, ex mariti rebus pro dote retinere velit. 39. nu. 58
Vxor uſufructuaria relicta, pro alimentaria tantum non habetur, ſi ex conjecturis conſtet aliud ſenſiſſe teſtatorem. 75.n.31
Vxor de mobilibus, in præjudicium mariti, teſtamento diſponere nequit. 3.n.72
Vxor licet dotem marito non adferat; attamen ei debetur dotalitium, ſi non jure dotis, ſaltem jure alimentorum. 102. num. 11
Vxor eſt in poteſtate mariti. 45.n.38
Vxor relicta uſufructuaria omnium bonorum, filiis heredibus inſtitutis, tantum conſequitur alimenta. 75.n.3
Vxor relicta domina & uſufructuaria bonorum, ad alimenta duntaxat admittitur: reſiduumq; ex fructibus reſtituit. 75.n.7
Vxori alimenta debẽtur ex bonis mariti, donec ipſi de dote ſatisfiat. 100. num 11. Quoad dotem mulier privilegium habet prælationis, cujus hypotheca, non à tempore numeratæ dotis; ſed à tempore promiſſionis incipit currere. 100.n.12
Vxores non niſi juratò, & certis ſolennibus adhibitis ſibi præjudicant, in privilegio & jure, ratione dotis & donationis propter nuptias ipſis competente. 79.n.43

FINIS.